I: Can. P 434. 4°
~~420~~
Hedderich

DISSERTATIONUM
JURIS ECCLESIASTICI GERMANICI

SUCCESSIVE EDITARUM

A

P. PHILIPPO HEDDERICH,

MIN. CONV. PRESBYT. Ss. THEOL. DOCT., Ss. CANONUM PROF. P. & O. CONSIL. ELECT. ACAD. ASSESS. CONSIL. ECCLES. ACT. & LIBRORUM CENSORE ORDINARIO

VOLUMEN I.

BAYERISCHE STAATS-BIBLIOTHEK MUENCHEN

Ex speciali Licentiâ Electorali Academicâ.

BONNÆ,

Sumptibus JOAN. FRID. ABSHOVEN, Bibliop. & Typog. Acad. 1783.

BIBLIOTHECA
REGIA
MONACENSIS.

*

*

In refutandis aliorum Argumentis 1.) *cavendum, ne quis prodat suos Affectus vel cum* animi acerbitate *Refutationem instituat, licet vel maximè aliquando Adversariorum thesis* Censura acriori *digna videatur: Nam nihil magis scriptum aliquod commendat, quàm* modestia. 2) *Videndum, ne* aliam *ipsi* affingamus mentem, *quàm revera est, in quo ut plurimum peccari solet, testantibus id publicis scriptis.* 3.) *Ne Sophismata in Subsidium vocemus aut* Cavillatoriis *aut alias obtortis utamur interpretationibus; sunt enim nonnulli adeò fervidi in* Disputando, *ut sui quasi immemores magis* cavillari *quàm* disputare *videantur.*

JUSTUS HENNINGIUS BOEHMERUS *in Manuduct. ad Methodum conscribendi Dissertationes* pag. 111.

Habet ſuos nervos ſapiens & ratione temperata Diſputatio: & famæ ipſorum ſuæ illi Auctores malè ſanè conſulunt, qui ne ſcripta ſua langueant Adverſarios ſuos dicteriis & maledictis inſectantur . . . reſipiſcere deberent benè multi hodierni Scriptores, qui nunc etiam intra ipſa Eccleſiæ catholicæ ſepta contentione tantâ animorum decertant, ut eos crederes malevolentiæ potiùs eſſe magiſtros quippe cùm quid Deo, quid ſuæ & Adverſariorum famæ, quid pudori & honeſtati debeant, penitus oblviſci videantur, & victorias ſuas non rationum pondere, ſed conviciorum acumine metiri; qui ſiquid aliquid veræ laudis hâc via conſequi ſe poſſe exiſtimant, multum falluntur.

Bossuet *defenſ. declar. Cleri gallicani.*

Flocci faciendæ ſunt Convitiatorum Criminationes, qui nomen, ſtudia ac labores noſtros Verbis maledicis ſcurrarum more & velut è plauſtro petulantiſſimè inſectati ſunt, longiſſimè autem abſumus, ut reſpondere lubeat calumniatorum dicteriis hominibus Chriſtianis longè indigniſſimis, quin eam legem ſerio perpetuoque ipſe mihi dixi, ut ſiquid ejus furfuris ex-homines (& ex-religioſi) omni penitus honeſtatis ſenſu vacui in me effutiverint, ne legere quidem velim, nobiliſſimum temporis otium utilius collocaturus. Ceteros autem viros quosque bonos amicósque rei litterariæ obteſtamur, ut favere Conatibus noſtris, ut ſoliti ſunt hactenus, porro pergant.

KLUPFELIUS Ord. Ss. Aug. Author Bibliothecæ Eccleſiaſticæ Friburgenſis Volum. VI. Faciſculo 14. ed. 1782.

CONSPECTUS
DISSERTATIONUM IN HOC TOMO CONTENTARUM.

I. *Dissertatio juris Ecclesiastici publici de Potestate Principis circa ultimas Voluntates ad causas pias earumque Privilegia.*

II. *Dissertatio juris Ecclesiastici publici ad Concordata Germaniæ de non vulneranda Regula Cancellariæ de Viginti, dum Beneficia in favorem resignantur.*

III. *Dissertatio juris Ecclesiastici publici ad Concordata Germaniæ de jure devoluto, si Capitulum Ecclesiæ Cathedralis Germaniæ mediatum non eligat intra Trimestre.*

IV. *Dissertatio juris Ecclesiastici de Synodis Coloniensibus ceu præcipuo fonte, quo singularia juris Ecclesiastici Coloniensis Capita illustrantur.*

V. *Dissertatio juridica de fide Pactionis rupta per factam alteri Consensus matrimonialis fidem condemnando ad pœnam stipulatam, aut quanti interest haud vindicanda.*

VI. *Dissertatio juridica de eo: si pares arbitri fuerint adsumpti cum Clausula: ut in casu Dissensus tertium eligant, quid juris?*

VII. *Dissertatio juris Ecclesiastici publici de Potestate Domini Territorialis Protestantici Subditos catholicos in impedimentis Matrimonium jure Ecclesiastico dirimentibus dispensandi ex Transactione Religiosa inter Fridericum Wilhelmum Electorem Brandenburgicum & Philippum Wilhelmum Ducem Palatino-Neoburgicum pro Ducatibus Juliacensi, Montensi, Clivensi &c. a. 1672 conclusa, haud evincenda.*

VIII.

VIII. *Dissertatio juris Ecclesiastici publici de eo: quod circa Recursum ad celsissimum Judicium imperiale aulicum in Ecclesiasticis ex legibus Germaniæ speciatim obtinet. Occasione Provisionis Archiepiscopalis ex jure devoluto in Ecclesia San-Severiniana Coloniensi Anno* 1771 *factæ, in Curia Romana contradictæ atque in eodem celsissimo Judicio* 1776 *vindicatæ edita; unà cum Responso juris in eadem causa dato à celeberr. Facultate juridica Wirceburgensi.*

IX. *Dissertatio juris Ecclesiastici germanici de eo: quod circa Menses Papales in Ecclesia nostra Coloniensi præcipuè in Ducatibus Juliæ & Montium justum est.*

X. *Dissertatio de Parochiis in Germania præcipuè in Ducatibus Juliæ & Montium alternativæ Mensium Concordatorum haud subjectis.*

XI. *Dissertatio juris Ecclesiastici de Clerico Regulari Beneficiorum secularium præcipuè curatorum sine venia Episcopi absolutè incapaci.*

XII. *Tentamen Academicum de Sponsalibus clandestinis penitus proscribendis.*

XIII. *Diatribe juris Ecclesiastici specialissimi de Testamenti factione Clerici Coloniensis illiusque forma.*

XIV. *Dissertatio juris Ecclesiastici publici de vero ac genuino Statu hodierno Primariarum Precum cæsarearum.*

XV. *Dissertatio juris Ecclesiastici publici de vero ac genuino Statu hodierno Asyli.*

XVI. *Dissertatio de Diplomatum Usu in Jurisprudentia germanica, præcipuè ecclesiastica.*

XVII. *Disputatio canonica ad Regulam Cancellariæ de non Tollendo Jus quæsitum in Germania.*

XVIII. *Dissertatio de Appellationibus præcipuè à Sententiis interlocutoriis.*

I. DIS-

I.

DISSERTATIO
JURIS ECCLESIASTICI PUBLICI
DE
POTESTATE PRINCIPIS
CIRCA
ULTIMAS VOLUNTATES
AD
CAUSAS PIAS EARUMQUE PRIVILEGIA.

DEFENDENTE D. HENR. HUB. STOCKHAUSEN EX UECKERATH PATRIÆ MONTENSIS.

§. I.
INGRESSUS.

Quodsi hactenus eruditi viri eum in determinandis Principum juribus impendissent conatum, in quo post editos decretalium libros canonum interpretes ad deprimendam ferè majestatem desudarunt, non esset profecto, cur ætas hæc nostra in negotio hoc omnium gravissimo deplorandis adhuc dubitationibus perplexa jactaretur, & variis in locis plebs christiana in perniciosa etiamnum cæcitate sepulta miserè hæreret— Quid enim amabo! in republica magis necessarium, quàm efficere, ut officia & obligationes subditorum, quibus Principi sunt obstricti, ab omnibus cognoscantur? Quid ex opposito tranquillitati publicæ perniciosum & adversum magis, quàm miscere regnum cum sacerdotio, & sacerdotium cum regno? Et quodsi ex hac confusione jurium conculcata sit ferè penitus majestas Principum, quo fulcro stabit splendor & Ecclesiæ dignitas? *Cùm sacerdotium pium & tutum debeat habere refugium imperialem mansuetudinem cum sua veneratione conjunctam, ut Imperii romani fastigium & ejus culmini præsidens specialis advocati & defensoris præcipui circa Ecclesiam gerat officium, & in ipsius fortitudine brachii jura Ecclesiarum manuteneantur, extirpentur hæreses, cultus christianæ fidei amplietur, & inimicis consternatis ejusdem, in pacis pulchritudine sedeat populus christianus, & in requie opulenta requiescat*, ceu URBANI IV. ad RICHARDUM Romanorum Regem Epistola loquitur *a*).

Ut igitur ſacra Chriſti Eccleſia ſub fortiſſimo majeſtatis brachio requieſcat ſecura, ſuum quoque majeſtati imperium, quo reipublicæ ſalus, ceu ſuprema lex imperantis, obtineatur ac conſervetur, intactum ſit oportet.

Etenim Chriſtus Dominus Eccleſiam ſuam in præjudicium reipublicæ certiſſimè non fundavit; unde Eccleſia nunquam poterit urgere jura, aut facultates ſibi attribuere, ex quibus reipublicæ ruina promanat, nec leges politicas injuſtitiæ arguet poteſtas ſacra, quæ factis obicem ponunt iis, quibuscum finis reipublicæ conſiſtere nequit.

Verùm hodierno adeò, quem vivimus, die vix crederes, eſſe viros adverſus rectores mundi hujus inſurgentes, qui, dum Reges ac Principes ſuâ, quâ pollent, circa ſacra poteſtate legislativa utuntur, ab iis quaſi cæcutientibus ſacra Domini concuſcari imò penitus pesſumdari impiè blasphemant; de quibus dictum nobis illud ſit: *Sinite illos, quia cæci ſunt.*

Quodſi verò Lex ulla veluti Eccleſiarum libertatibus ac juribus inimica traducta fuerit, famoſa eſt illa LEX AMORTIZATIONIS; quæ licet tot defenſores ac patronos nacta ſit hodie, ut de juſtitia illius vix ullum ſuperſit dubium; quoad modum tamen, quo latius à nonnullis Dominis territorialibus etiam eccleſiaſticis noviſſimè extenſa fuit, uti dum ne mobilium quidem amplius adquiſitio certâ quâdam ratione corporibus religioſis permittitur, à nonnullis in dubium etiamnum vocatur *b*).

Quam legem, cum pro Ducatibus Juliæ & Montium, pro Territoriis Colonienſi & Moguntino in ſuo vigore eſſe compertum ſit, quoad ultimas voluntates, univerſim pauca de poteſtate Principis circa ultimas voluntates ad cauſas pias, earumque Privilegia inpræſens differenda eſſe nobis ſtatuimus; *neque enim dedecori nobis ducimus, quod chriſtiani jura regia defendamus, non tam ut jura regia, quam ut Chriſti placita: Chriſti, inquam, placita rempublicam ordinantis, tranquillantis Imperium, ut Eccleſia in Imperio futura jam à ſeditionibus libera, melius Deo ſerviat &c.* Quemadmodum differit Illmus BOSSUETUS *Epiſcopus Meldenſis c*) quo unico fulcro, etſi deeſſent alia, firma ſemper ac perpetuo immota ſtabit contra transalpinorum & qui cum illis ſentiunt, machinationes majeſtas Principum.

Ut autem ordinatè procedamus, quæ ſit Poteſtas Principis I) *circa facultatem diſponendi mortis cauſa ad cauſas pias*, II) *circa formam ac ſolemnitatem diſponendi*, III) *circa quantitatis ac cauſarum piarum determinationem*, IV) *circa controverſias in diſpoſitionibus piis enatas*, demum V) *circa cauſarum piarum Privilegia*, videamus.

a) Vid. LEIBNITZ *Cod. Jur. gent. diplom. T. I. n.* 14.

b) *Cf. Theſaur. Schmitt. T. V. p.* 686 *&* 719. *n. V.*

c) *Lib. IV. Defenſ. declarat. cleri gallic. Cap.* 29. *ed.* 1776.

§. II.

De Poteſtate Principis circa facultatem diſponendi mortis cauſa ad cauſas pias.

Quamvis nihil ſit, quod magis hominibus debeatur, quàm ut ſupremæ voluntatis, poſtquam jam aliud velle non poſſunt, liber ſit ſtylus, & licitum, quod iterum non redit, arbitrium *a*); firmitatem tamen non haberent ultimæ voluntates, niſi accederet legum diſpoſitio *b*); itaque vix dubitare licet, legibus Principum voluntates ultimas ad cauſas pias ſubjacere, neque ullum juris naturalis aut divini ſupereſt veſtigium, quo voluntates ultimæ ad cauſas pias Principum poteſtati ſubtractæ reperiantur; Etenim, licet cultus divinus, atque cauſæ piæ ſint objecta, quæ ſummis imperantibus maximopere curæ & cordi eſſe debeant, cùm tamen in republica teſtamenti factio, aut alia diſpoſitio mortis cauſa civitati atque illius ſaluti noxia non detur nec ab imperante probari queat, utique ad Principis poteſtatem pertinere dicendum eſt, ut facultas diſponendi etiam ad cauſas pias iis coerceatur limitibus, ut ſaluti reipublicæ non obſit; cauſas fovere pias, de ſufficientibus bonis proſpicere iisdem, atque quovis modo hunc finem promovere, æquiſſimum licet ſit & maxime ſuadendum, cultus tamen ille Deo gratus eſſe nequit, neque illæ cauſæ verè *piæ* dicendæ ſunt, quibus ſubſiſtentibus bonum ac ſalus reipublicæ pateretur *c*).

a) *L.* 1. *Cod. de Ss. Eccleſiis.*
b) Zech *de jure rerum eccleſiaſticarum Sect. IV. T. XVIII.*
c) Vid. Wedekind *Diſſ. de jure cavendi comprehenſo in jure circa ſacra* §. *IX.*

§. III.

Continuatio.

Atque hoc fundamento eæ nituntur leges Principum, quibus primitùs facultatem diſponendi ad cauſas pias aut indulgebant, aut negabant, aut noviſſimis temporibus, variis circumſcripſerunt limitibus, exigente ità ſalute reipublicæ. Pace enim Eccleſiæ Chriſti reddita Constantinus M. ſuam circa ultimas voluntates ad pias cauſas poteſtatem exercuit ſtatuendo an. 321.: *habeat unusquisque licentiam ſanctiſſimo catholico venerabilique Concilio decedens bonorum quod optaverit, relinquere: & non ſint caſſa judicia ejus a*). Favorem hunc Eccleſiis à Summo Principe collatum, Valentinianus Imp. limitabat lege ad Damaſum Pontificem Romanum miſſa *b*), & lecta in Eccleſiis Ur-

bis Romæ anno 370. quâ cavetur: *ut ecclesiastici viduarum ac pupillorum domos non adeant, & nihil de ejus mulieris testamento vel donatione possint adipisci &c. c)* Longius progressus THEODOSIUS Imp. an. 390. statuit: *ut diaconissa, quæ liberos domi haberet, nihil de monilibus & supellectili, nihil de auro argento, ceterisque claræ domûs insignibus, sub religionis defensione consumat . . . ac si quando diem obierit, nullam Ecclesiam, nullum Clericum, nullum Pauperem scribat hæredes d).*

a) L. 1. *Cod. de Ss. Ecclesiis.*
b) L. 20. *Cod. Theodos. de Epis. & cler.*
c) *Cf.* GOTOFREDUS *T. VI. p.* 50. *in notis ad hanc legem.* ZECH *loc. cit. p.* 722.
d) *L.* 27. *Cod. Theodos. loc. cit.* de hac lege S. HIERONYMUS *Epist.* 2. *ad Nepotianum C.* 7. loquitur: *Sacerdotes idolorum hæreditates capiunt: solis clericis & monachis hoc prohibetur, & prohibetur non à persecutoribus, sed à Principibus christianis, nec de lege conqueror, sed doleo, cur meruerimus hanc legem.*

§. IV.

CONTINUATIO.

Cum cessantibus illis temporum fatis, in quibus legem hanc reipublicæ adcommodatam fore credebant Principes, MARTIANUS eorum successor facultatem hanc rursùs causis piis meritò indulgendam esse ratus fuerit, leges antecessorum suorum is sustulit, atque novam legem *a)* tulit an. 455., quam JUSTINIANUS in suum Codicem transtulit *b)*, his verbis: *generali lege sancitur, sive vidua, sive diaconissa vel virgo Deo dicata, vel sanctimonialis mulier, sive quocunque alio nomine religiosi honoris vel dignitatis fœmina nuncupata, vel testamento vel codicillo suo, quod tamen alia omni juris ratione munitum sit, Ecclesiæ vel martyrio vel clero vel monachio vel pauperibus aliquid vel ex integro vel ex parte in quacunque re vel specie crediderit relinquendum, id modis omnibus ratum firmumque consistat.*

a) *In Novella de testament. clericorum*, quæ habetur in nova editione *Cod. Theodos. T. VI. Novell. Lib.* 3. *Tit.* 6.
b) *L.* 4. *Cod. de Ss. Ecclesiis.*

§. V.

CONTINUATIO.

Eandem Seculis posterioribus potestatem in imperantibus circa causas pias esse existimavit ipsa Ecclesia, cujus rei testis est AVITUS Viennensis Episcopus *epist.* 29. ad GUNDEBALDUM Burgundiæ Regem ità inquiens: *quidquid habet eccle-*

ecclesiola mea imo omnes Ecclesiæ nostræ, vestrûm est de substantia, quam vel servastis hactenus, vel donâstis, aut donari permisistis; Et quando in civitate Cenomanensi DUMNOLUS Episcopus ejusdem civitatis Cœnobio S. Vincentii multa testamento suo legavit, authoritate regiâ interveniente id factum esse enarrat THOMASSINUS *a*); Reges verò & Imperatores eò lubentius consensu suo hanc facultatem in favorem Causarum Piarum aut testandi aut legandi firmaverunt, quòd Sec. X. Canones Pœnitentiales abierint in desuetudinem, atque Principes ipsi in remedium animarum suarum pro peccatis, Ecclesiis ac Monasteriis bona sua aut inter vivos aut mortis causa reliquerint *b*), unde *LL. Bavaricis Cap.* 1. sequenti modo cautum esse legimus: *Si quis liber res suas dare voluerit ad Ecclesiam pro redemptione animæ suæ, licentiam habeat de portione sua, postquam cum filiis suis partivit.*

a) *De vet. & nov. Eccl. Disc. L. III. C.* 35.

b) *Cf. idem* THOMASSIN. *l. cit. C.* 33. & 34. *Hist. dipl. Trev. T. I. p.* 95.

§. VI.

CONTINUATIO.

Postquam remisso Canonum Pœnitentialium rigore, datâ generali in favorem Causarum Piarum de bonis suis disponendi facultate, imperantibus Sec. XIII. visum fuit pati salutem reipublicæ, mox iidem congenita sibi potestate usi subditis suis consulere cœperunt de lege salutari, quâ prohibuerunt, ne quocunque modo, sive *inter vivos*, sive MORTIS CAUSA, sinè speciali licentia Principis transferrent bona sua ad causas pias; quæ lex pededentim facta fuit universalis, ut Principes etiam ecclesiastici, quibus causas pias majori jure curæ & cordi esse debere dixisses, suis territoriis de tali lege prospexerint *a*); ex quibus omnibus manifestò sese prodit, Principum etiam Ecclesiasticorum potestas, atque ejusdem potestatis usus circa ultimas voluntates ad causas pias.

a) Aliorum Principum Imperii leges ut omittamus, de quibus vid. MOSERUS *Tract.* Von der Landeshoheit im Geistlichen p. 307. & seqq. & *ejusdem* deutsches Staatsrecht P. 4. p. 61. seqq. quæ pro Ducatibus Juliæ & Montium desuper leges latæ fuerint, adfert Cl. WEDEKIND *Diss. de lege Amortizationis in Ducatibus Juliæ & Montium vigente*: cujus declarationem novissimam infra adnexuimus — Pro Electoratu Coloniensi verò ad instantiam Statuum provincialium secularium à CAROLO VI. Imp. an. 1726. Lex Amortizationis dicta prodiit quâ prohibetur, ne quocunque modo bona immobilia potissimùm verò dispositione mortis causa ad corpora ecclesiastica transirent, solo Rmo. Capitulo Metropolitano, jure merito excepto. Vid. *Edict. Colon. T. II. p.* 22. *seqq.* — Porro cum Eminentissimo ac Celsissimo Archiepiscopo nostro Electori MAXIMILIANO FRIDERICO justissimis de causis visum fuit, ut Monasterium ingressuris certi ponerentur limites, quoad dispositiones ad causas pias nova Lex prodiit an. 1774, de qua infra plura adferemus.

§. VII.

CONTINUATIO.

Postquam hactenus universim de potestate Principis circa ultimas voluntates ad causas piâs egimus, superest, ut paucis discutiamus quæstionem inter interpretes satis controversam: *utrum testamentum ad* CAUSAS PIAS *confici ab iis possit, qui lege Principis à testamenti factione arcentur?* Utùt sint plurimi, qui hunc causis piis favorem concedunt, ast, invitâ prorsus voluntate legislatoris; Neque enim Ecclesia, ejusmodi ad testandum lege Principis inhabiles, in favorem Causarum Piarum habilitare potest, quod distinctioni utriusque potestatis sacræ & politicæ, mutuæque unius ab altera independentiæ manifestò repugnat; quodsi ergo Princeps lege sua subditis suis facultatem testandi sinè exceptione adimat, interpretum non est adhibitâ *inter testamenta profana & pia* distinctione legum Principis vim & authoritatem eludere; certe enim Legislator civilis non tenetur in materia temporali potestati suæ obnoxia pias causas specialiter excipere, potestque personas quasdam absolutè & simpliciter ad testandum reddere inhabiles, cùm facultatem de bonis suis temporalibus mortis causâ disponendi subditi Principi suo in acceptis referant oportet *a*).

a) Veritatem nostræ Sententiæ agnoscit potestati Principum non adeò amicus, P. ZECH *de jure rerum eccl. Sect. IV. T.* 18. *p.* 726. Addens tamen: *nihilominus benigna Sententia causis piis faventi adeo me non oppono, ut potius vehementer gratuler Ecclesiis & causis piis, si tribunalia, quibus executio ultimarum voluntatum incumbit, assistant ejusmodi testamentis piis non attentâ inhabilitate testatoris* — Gratulamur & nos hoc in casu piis causis, si Principes, quod tamen raro fiet, rigorem legis suæ justæ specialiter relaxent.

§. VIII.

De Potestate Principis circa ultimas Voluntates ad causas pias quoad formam & solennitatem disponendi.

Quod ultimæ voluntates ad causas pias Principum subsint potestati, quoad facultatem ità disponendi hactenus vidimus; an quoque in potestate Principum sit, formam ac solennitates præscribere, quibus ultimæ voluntates ad causas pias sub pœna nullitatis sint alligatæ, dispiciendum venit; quodsi favorem causis piis in lege Martiani Imp. à Justiniano acceptata (supra §. IV.) concessum attentiùs perlegamus, oppido sese prodit, causas pias in ultimis voluntatibus specialiter privilegiatas haud esse, quin potius omnibus, quas leges requirunt, solennitatibus subjaceant; ait enim lex citata *a*): tum demum *Ecclesiæ, Martyrio,*

tyrio, *Clero*, *Monachiis*, *vel pauperibus*, teſtamento aut alia quâvis ultimâ voluntate relictum præſtandum eſſe, *ſi NB. ultima voluntas omni juris ratione ſit munita*; Ex quibus legis verbis recte concludimus, pridem ab imperantibus ultimas voluntates ad cauſas pias ſolennitatibus omnino ſubjectas extitiſſe; atque licet imperans teſtamenta parentum inter liberos absque ſolennitatum adparatu confecta, valida eſſe agnoverit *b*), cauſas tamen pias à ſolennitatibus juris communis non ſolum non excepit, ſed expreſſis verbis ſubjecit — Neque jure germanico ultimas voluntates ad cauſas pias extitiſſe privilegiatas, ſed ſolennitatibus obſtrictas fuiſſe teſtis eſt LEX ALEMANNORUM Cap. I. ſequentis tenoris: *Si quis res ſuas vel ſemetipſum ad Eccleſiam Dei tradere voluerit*, *per chartam firmitatem faciat & teſtes ſex aut ſeptem adhibeat*, *& proprietas de ipſis rebus ad ipſam Eccleſiam in perpetuum permaneat. Et ſi aliquis illas res abſtrahere voluerit*, *Dei judicium incurrat* *c*).

a) *L.* 13. *Cod. de Ss. eccleſ.*
b) *L.* 21. §. *1. Cod. de teſtam.*
c) JOACHIM Einleitung zur deutſchen Diplomatik. II. Hauptſtück. §. 7. ſeqq.

§. IX.

CONTINUATIO.

Neque Legislatores chriſtianos ulla reprehenſione dignos dixeris, eò quod teſtamenta pia à jugo ſolennitatum, quibus reliqua teſtamenta obnoxia eſſe voluerunt, olim non exemerint, ceſſante interim fine legum civilium ſolennitatem adſtruentium in opere tam ſancto, quod fallaciarum periculo ſicuti cetera teſtamenta profana, non eſt obnoxium; Siquidem dolo agere perperam is dicatur, qui alteri perſuadet, ut teſtamento aut legato pio Dei honorem promoveat, atque id agat, quod Conſiliis evangelicis conforme eſt, quibus Poteſtas legislatoria civilis ponere impedimentum nequit; audiamus ad hæc virum clariſſimum immortali laude dignum DE RIEGGER ità reſpondentem *a*): *Quid? infertne paterfamilias vim Conſiliis evangelicis*, *ſi inſtituto fideicommiſſo hæredibus*, *& poſteris ſuis omnem illud ad quoscunque & ob quascunque cauſas alienandi facultatem adimat? quânam ergo fronte ſummum imperantem civilem peccati argues*, *ſi teſtamenta pia contra fraudes ſolennitatum adparatu muniat*, *certumque hominum genus ab eorum factione ſimpliciter & abſolutè excludat?— Idem* CHRISTUS, *qui exercitium bonorum operum fidelibus inculcat*, *præcipit etiam obedire Principibus ad* ROMANOS XIII.— Porro quis negabit teſtamentum ad pias cauſas eſſe poſſe indiſcretum? poſſe officere pietati, quâ complecti tenemur poſteritatem noſtram, poſſe offendere gratitudinem,

quâ remunerari convenit beneficia nobis præſtita, poſſe lædere charitatem, quâ cognatis potius egeſtate preſſis jubemur ſuccurrere, quàm ſplendido opere æternitatis nomini conſulere? itane periculum omne fraudum ac circumventionum in diſpoſitionibus ad pias cauſas abeſſe dixeris, cum fieri facili negotio queat, ut blanditiis ac precibus quis ad relinquenda bona huic aut illi religioſo corpori inducatur, qui ea aut conſanguineis egeſtate preſſis, aut pauperibus, alterive fini pro reipublicæ bono deſtinavit? Sanè curæ Principum in id potiſſimum intendere debent, ut hæc pericula civitati imminentia præcaveantur. Et quodſi, uti adverſarii nimis confidenter ajunt, omne inductionis periculum in ultimis voluntatibus ad cauſas pias abſit, vix perſuadere nobis poſſumus, cur in Synodo Colonienſi noviſſima MAXIMILIANI HENRICI P. II. p. 116. ſtatutum eſſe legamus in modum ſequentem: *Confeſſarii præſertim religioſi ut majori ſpiritus libertate & fructu animas juvare poſſint, ſcriptioni teſtamentorum non interſint, aut teſtatori nominatim ſuadeant, cui aut quibus hæreditatem vel legata relinquat; præſertim verò propriarum Eccleſiarum, Collegiorum aut Conventuum importunum patrocinium non ſuſcipiant, pro conſilio requiſiti in genere opera pietatis commendent.* Addunt hiſce Statuta antiqua Colonienſia, quæ fundamentum Synodo brevi antè adductæ præbuerunt: „quodſi videbitur expedire, ut ad aliqua particularia deſcendant, ea inprimis proponant, quæ conſideratis omnibus, majoris charitatis, & ad animæ ejus ſalutem, atque proximos juvandos magis opportuna, Deoque gratiora exiſtimantur.„ (*Vid. P. II. Tit. XIII. de Teſt. Cap. II. p. 201.*)

n) *Inſtitut. Jur. Eccleſ. P. III. p. 302.*

§. X.

CONTINUATIO.

Nihilominus hodie ultimas voluntates ad cauſas pias pleriſque in locis à ſolennitatibus juris communiter exemptas eſſe, experientia teſtis eſt, unde verò hæc cauſarum piarum exemptio nata ſit, diſpiciamus; uno ore decretalium interpretes exceptionis hujus fontem proferunt CAP. XI. *de teſtamentis*, in quo Pontifex ALEXANDER III. Judicibus Velletrenſibus reſcribendo hiſce verbis mandavit: *ut ſi aliqua cauſa ſuper relictis Eccleſiæ, non intervenientibus ſeptem vel quinque idoneis teſtibus ad eorum examen fuerit deducta, eam non ſecundum leges, ſed ſecundum* DECRETORUM STATUTA *tractent, tribus aut duobus legitimis teſtibus requiſitis*, ſubjuncta hâc ratione, *quoniam ſcriptum eſt in ore duorum vel trium ſtat omne verbum*; Statuta verò hæc decretorum, ad

quæ.

quæ provocat ALEXANDER Papa, abs dubio continentur CAP. IV. *eod.* ubi GREGORIUS M. rescripsit: *Cognovimus Romano referente quòd moriens uxor* REDEMPTI *concham argenteam nudis verbis jussit venundari & suis dari libertis, & scutellam argenteam cuidam Monasterio reliquisse, in quibus voluntatem ejus per omnia volumus adimpleri.*

§. XI.

CONTINUATIO.

Igitur, si Decretalistas audiamus, fateamur, necesse est, ultimas voluntates ad causas pias hodie exemptas fore à solennitatum onere ità disponente Papa: ast dubitamus valde, aut voluisse, aut potuisse summum Pontificem contra Imperantes extra territorium suum temporale eorum subditos, ut disponerent de temporalibus ad causas pias, reddere habiles eo modo, quo lege ab imperantibus scripta ad testandum aut legandum in favorem causarum piarum haud erant qualificati; quòd summi Pontifices pro aliorum Principum territoriis VOLUERINT præscribere normam in dispositionibus ad causas pias tenendam, si prædominantia eorum temporum principia intueamur, facilè largimur; Etenim ejusmodi rescriptis abundant decretalium libri, quæ circa temporalia Regum ac Principum versantur, quibus quoad ipsos etiam summos imperantes à Papa in jus vocatos causæ deciduntur; At verò POTUISSE ità statuere, quin summorum Principum consensus aut expressus aut tacitus accederet *circa temporalia*, quæ intra potestatis papalis objectum haud continentur, hoc est, quod meritò in dubium vocatur; Etenim distinctio utriusque potestatis sacræ & politicæ, mutuaque unius ab altera independentia jure divino stabilita haud patitur, ut, quas leges Principes pro salute reipublicæ etiam ad causas pias dederunt, absque eorum consensu à potestate Pontificis corrigantur, aut penitus aboleantur; Ut igitur dicamus, quod res est, alia ratione causæ piæ hodie à jugo solennitatum liberæ non existunt, quam quod hæc lex pontificia sponte recepta jure civitatis apud nos sit donata, omnemque vim suam & effectum legalem, qui ei sua natura extra territorium temporale Pontificis non inest, universali receptioni & consuetudini in Germania vigenti in acceptis referat, quam receptionem summi imperantes consensu suo aut expresso aut tacito hactenus firmarunt; quin tamen propterea exinde consequatur, quod imperantes potestati suæ circa ultimas voluntates ad causas pias renunciasse censendi sint, ut, si salus reipublicæ ità exigat, authoritate suâ causas etiam pias solennitatum legi, subjicere non valeant.

§. XII.

De Potestate Principis circa ultimas voluntates ad causas pias quoad bonorum, & causarum piarum determinationem.

Potestatem Principis eatenus circa ultimas voluntates ad causas pias recte versari, ut & disponendi facultas, & forma ac solennitates ab ea dependeant, ex momentis hactenus adlatis, omnino perspicuum reddi credimus; atque ni vehementer fallamur, eadem motiva leges Principum, quibus & bona causis piis impendenda, & causarum piarum genus determinant, justificare censentur; Etenim cùm Ecclesiæ Christi & reipublicæ intersit, ut ex una parte bona non indiscriminatim in reipublicæ dispendium civibus subtrahantur, ex altera verò parte ne loca pia, corpora religiosa, atque Ecclesiæ Ministri ad Sanctuarium Domini deputati, non sine gravi cultûs atque divini honoris detrimento à capiendis benevolorum Christi fidelium legatis arceantur, Principis curæ potissimum in id intendere debent, ut legibus suis saluti reipublicæ ac civium hâc in re ità prospiciant, ne Ecclesiis, aliisque corporibus religiosis, ac locis piis, quibus sufficienter prospectum nondum est, vel minimum detrimentum inferatur; atque ex hoc fonte fluit suprema Principis potestas, ut tum bonum reipublicæ, tum causarum piarum egentium Statum pro suo territorio circumspiciens provida sollicitudine tum bonorum qualitatem, & summam, tum quoque causas pias, quæ egeant, specificè determinare queat.

§. XIII.

CONTINUATIO.

Inde patet inprimis Justitia illarum legum, quibus plerisque modo in territoriis, *bona immobilia* ne ad causas pias seu manus mortuas sive inter vivos sive MORTIS CAUSA deveniant, prohibitum esse legimus (§. VI.) de bonis quoque mobilibus, quatenus ad pias causas, & quibus piis causis relinqui queant diversis in locis, diversa vigent Statuta Principum territorialia, à quibus factis, quæ privatus nemo arguere injustitiæ potest, nec audet, ad potestatem imperantis concludimus: Et quidem Rdmus Archiepiscopus & Elector Moguntinus anno 1772 lege Amortizationis renovatâ, dispositioni quoad immobilia, de mobilibus ad causas pias transferendis aliam addidit sequentis tenoris: **Sechstens**: Wird hiedurch verordnet, und zugleich die, von wailand Kurfürsten Johann Friderich Karl pp. mm. erlassene landesherrliche Vorschrift erneuert, vermöge der jedermänniglich schärfstens untersagt ist, irgend etwas von sonstiger Habschaft oder beweglichen Gütern, als des andern Theiles

des

des gesammten Landesvermögens, es seye bares Geld, Kapitalien, Silber, Prätiosen, oder sonsten, wie es Namen haben möge, an innländische oder auswärtige Abteyen, Ordenshäuser und Klöster oder Bruderschaften, unter was Vorwand oder Anlaß es seye, zu schenken, zu legiren, oder auf andere Weise zu verbringen, und solches dem bürgerlichen Landesvermögen zu entziehen; in der Zuversicht, es werde jedermänniglich von selbst den Bedacht dahin nehmen, das Gute, so er durch eine fromme und lobenswürdige Freygebigkeit zu stiften gedenkt, den innländischen Pfarreyen, Schulen, Armen- und Krankenhäusern, oder andern dergleichen gemeinnützlichen Stiftungen.. zuzuwenden. Attamen hic ecclesiasticus Legifer variis exceptionibus, quas Ecclesiæ simul ac reipublicæ adcommodatas esse credidit, legem suam moderavit:

Achtens: Solle jedoch hierunter in Betreffe der Kirchengebäude, Altäre, Kanzeln, Orgeln, und andern Kirchenzieraten die zweyfache Ausnahme noch zur Zeit und dergestalt Platz haben, daß Niemanden künftighin erlaubt seyn solle, während seiner Lebenszeit, oder in seiner letzten Willensverordnung ein mehreres, als zwei hundert Gulden, einer oder mehrern Klosterkirchen zusammen, zu dergleichen Gebrauche zu schenken oder zu legiren; indem ohnehin wenige Klosterkirchen seyn werden, welche nebst der unzertheilten Verwendung jenes, so denselben fromme Stifter zu dergleichen Endzwecke, seit geraumen Zeiten, zugewendet haben, eines fernern, öftern und beträchtlichen Beitrages vonnöthen haben werden. In Betreffe der Schankungen an Pfarr- und Stiftskirchen, wird jedoch hierunter kein Ziel und Maaß gesetzt; zumalen dieselbe, und sonderlich die ersteren an dergleichen Beiträgen eher Mangel, als Ueberfluß haben.

Neuntens: Wollen Seine kurfürstlichen Gnaden ferner, und erheischet es die Nothwendigkeit, in Betreffe der sämmtlichen, in den kurfürstlichen Landen befindlichen Collegiat-Stifter, als welche von der nemlichen Beschaffenheit nicht sind, als jene der Klöster bekanntlich ist, einer billigen Ausnahme Platz zu geben. Dann deren jährliche Einkünfte theilen sich in so viele Ausflüsse, als Mitglieder sind, und tretten immer in den allgemeinen Umlauf des gesammten Vermögens des Staates wieder zurück. Manche bedürftige Nebenmenschen oder nothleidende weltliche Anverwandte geniesen das Brod oder die Verlassenschaft eines weltgeistlichen Freundes, und es ist keine todte Hand, welche selbige alsobald er-

 greifet,

greifet, und dem Wechsel des öffentlichen Gewerbes auf ewig entreisset. Daher dann auch vorgedachten gesammten, in den kurfürstlichen Landen sich befindenden Mitgliedern der Collegiat-Stifter gestattet wird, zum Besten ihres Stifts, ihr Patrimonial-Vermögen (ausschließlich jedoch aller unbeweglichen Güter) heilsam anzuwenden. Und da auch

Zehentens: Eine dem gemeinen Wesen ersprießliche Sache ist, wenn Kranken, wahrhaft armen und preßhaften Menschen Verpflegung und Hilfe, elterlosen Kindern aber Unterkunft und Beistand geleistet wird; wenn ferner Seminarien für künftige Selsorger und Schulmeister errichtet, erhalten, und vermehret, der Unterhalt wirklicher Pfarrer und Schulmeister selbsten verbessert, oder Schulen und Stipendien für mancherlei lehrbegierige Jugend gestiftet werden; als aus welchen allen die gesegnetesten Folgen für die allgemeine Wohlfahrt entstehen, den Unglücklichen Trost, und den Unwissenden Belehrung zufließet: so verbleibet jedermänniglich auch hierunter anheim gestellet, und im unbeschränktem Maase überlaßen, diesen wesentlichen, frommen und heilsamen Absichten, Vermächtnissen (ausschließlich jedoch unbeweglicher Güter) nach Wohlgefallen zu wiedmen, und dem eigenen ruhmwürdigen Eifer das vollkommene Genügen zu leisten.

§. XIV.

CONTINUATIO.

Eandem hanc potestatem non quoad immobilia solùm, sed etiam mobilia circa ultimas voluntates exercuisse visus est SERENISSIMUS DUX MONTENSIS AC JULIACENSIS anno 1766 quando libero quidem cujusvis, quod nunquam redit arbitrio reliquit, ut legata pia pro anniversariis, aliisque piis operibus ordinaret; ne verò summa pecuniarum immodica reipublicæ, testatoris consanguineis, aut hæredibus scriptis subtraheretur, omnibus suis subditis inhibuit, ne pia eorum legata Summam bis mille imperialium excederent: *exceptis* nihilominus ab edicto hoc prohibitivo *Nosocomiis*, *Orphanotrophiis*, *xenodochiis &c.* aus beweglicher Habschaft (inquit legislator) hingegen an Geld, oder sonstigem Werth milde legata und Vermächtnisse für Anniversarien und andere gottselige Werke zu ordnen, und zu verschaffen, stehet zwar dem frommen Willen eines jeden Eigenthümer offen; damit aber hierdurch nicht allzu übermäßige Summen auf einmal dem gemeinen Wesen, und denen nächsten des Stifters, oder legirens Erben entzogen werden sollen, um derlen Ausschweiffungen hinkünftiges Ziel vorzustecken, sollen die Schankungen

und

und pia legata ex mobilibus über den Werth von 2000 Reichsthaler sich nicht erstrecken. 6to. Von solcher Einschränkung jedoch alle Armen- und Weysenhäuser auch Hospitäler ausgenommen seyn ꝛc. (vid. in fine.) Dubium veró: *utrum ordinatio hæc territorialis ad causas quoque pias extra territorium existentes sese extendant?* quod novissimè moveri visum fuit, ex mente LEGISLATORIS SERENISSIMI decisum satis esse, ex eo contendimus, quòd finem legis suæ non fuisset assecutus, si causas solùm intraneas reddidisset inhabiles, de cetero subditorum liberæ facultati relinquens, ut, quam vellent, summam, contra legem causis piis extraneis dedicarent.

§. XV.

CONTINUATIO.

Præter legem Amortizationis (supra §. VI. allatam) pro Electoratu Coloniensi quoad *Cives laicos* de mobilibus, ne illa ad causas pias deveniant, equidem non habemus; nihilominus, ait Legislator MAXIMILIANUS HENRICUS in Statutis novissimis citatis: *si testatori nulli fuerint fratres, sorores, aliique cognati indigentes, expedit tunc propriam animam dotare locupletiùs pro cœlestibus nuptiis cum agno conjungendis: is enim asseruit:* quod quidquid uni de minoribus, vel minimis istis fecerimus, ipsimet factum reputetur. *Hi verò minores, haud difficulter reperientur, si oculos tum in naturæ necessitate laborantes pupillos, orphanos, viduas, pauperes, captivos, peregrinos, & ægros, tum in ecclesias earumque ministros penuria laborantes animum intendamus, in quâ serie & maxime quidem occurret juventutis proba institutio.* Ecce verba & Ecclesiæ & reipublicæ saluti apprime consona. Præferendos esse ait, primò consanguineos indigentes: quodsi consanguinei inopia pressi non fuerint testatori, hic oculos intendat in alios pauperes, quorum numero etiam comprehendere voluit Ecclesias & ministros Dei si penuria laborent, maximè verò, ut bona sua probæ juventutis institutioni, à quâ & Ecclesiæ & reipublicæ salus vel maximè dependet, destinarent; præceptum quidem non est, ast Consilium, quod CLEMENS XIV. altero mox sui Pontificatûs anno secutus, pro suâ, quâ polluit potestate, Eminentissimi cujusdam Cardinalis ultimam voluntatem, quâ is bona sua omnia Nosocomio cuidam romano reliquit, haud attendens ad mediam hæreditatis partem vocavit consanguineos testatoris pauperes.

§. XVI.

CONTINUATIO.

Quanquam verò lex nulla quoad ultimas voluntates ad causas pias de bonis mobilibus, quæ cives laicos obstringat, in Electoratu Coloniensi vigeat, suam tamen Eminentissimus ac Celsissimus Archiepiscopus Elector MAXIMILIANUS FRIDERICUS potestatem legislativam territorialem exercuit circa Novitios in Monasterio professuros; postquam enim anno 1774 die 28vâ Martii sapientissimè ordinaverat, ut pro ingressu in Abbatiam, Canoniam regularem aut Carthusiam *nihil omninò* recipiatur, ingressuri verò alia Electoratûs Monasteria summam, quæ octingentos excedat imperiales, inferre prohibeantur, ulteriùs ità statuitur: Dieses Quantum deren 800 Rthlr. solle nicht allein für die Aussteuer, sondern auch die Ausrüstkleidung, Eintritts-Einkleidungs-Profeßions- und andere Kösten dienen; allso, daß weder für die Dot, weder Ausrüst- und Kleidung ... weder für eine Schankung in die Kirch, weder zu Behuf einer Bruderschaft, Fundation, oder unter einem andern Schein, wie es immer Namen haben mag, ein mehreres an Geld oder Geldswerth hergegeben noch angenommen werde... Et quamvis professuris testamenti factio non sit interdicta, inhibentur tamen, ne sub quocunque prætextu in favorem sui Monasterii etiam ad causas pias disponant: Wir befehlen aber gnädigst und ernstlich hiemit, daß in der letzwilligen Verordnung oder Schankung unter den Lebendigen oder Todten nicht das mindeste, unter was für einem Vorwand es auch immer seyn kann, der Abtey, dem Kloster, oder Ordenshaus zugewendet, und dasjenige, was gegen diese unsere gnädigste Verordnung etwa unternommen würde, pro non scripto & irrito geachtet 2c. Similem ordinationem pro Palatinatu dedit anno 1737 CAROLUS PHILIPPUS Elector Palatinus inhibens: ne ultra taxam mille imperialium ab ingressis in religionem plus sub quocunque prætextu, aut quocunque titulo sive per testamentum sive per donationem, sive per alium actum inter vivos vel mortis causa recipiatur; quæ lex eodem anno ad Ducatus Juliæ & Montium extensa atque à Serenissimo CAROLO THEODORO anno 1766 renovata fuit (vid. in fine.)

§. XVII.

CONTINUATIO.

Expedita res est inter juris sacri interpretes, quòd Clerici beneficiati de redditibus suis beneficialibus aliter disponere nequeant, quam in favorem causarum piarum, qualemcunque demum abusum ferat consuetudo contraria meritò

ritò abroganda; quibus verò causis piis redditus ejusmodi beneficiales ultimis clericorum voluntatibus applicentur, id extra potestatem Principis versari, adseverare haud veremur; rarissima equidem desuper sunt ordinata Principum, eosdem nihilominus hâc in re fuisse suâ potestate usos testis est *Transactio religiosa* inter Philippum Wilhelmum Comitem palatinum Rheni atque Fridericum Wilhelmum Marchionem Brandenburgicum anno 1672 conclusa pro suis respectivè territoriis unitis, quæ *Articulo III.* §. 3. ità statuit: Wann testamenta von römischkatholischen **Priesteren** als testatoribus aufgerichtet seyen, alsdann erkennt der Officialis, ob sie beständig, und die formalia, welche die Rechte erfodern, in acht genommen (incidenter hic nota: *Clericos ad solennitates testamentorum ex lege Principum requisitas adstringi*) und hat ein dergleichen testator von seinen patrimonial-Gütern nach Ordnung deren gemeinen Rechten eigenes Gefallens zu disponiren, doch daß daraus keine manus mortua werde; **Was er aber bey dem *Beneficio* erworben, soll er schuldig seyn der Kirche oder den Armen zuzuwenden und zu laßen.** En proprias clericorum Ecclesias, atque pauperes ceu causas pias lege Principum determinatas, quarum in favorem de redditibus intuitu Ecclesiæ adquisitis disponere mortis causa adstringuntur! & quæ injustitiæ labes legi Principis adfingi posset, quâ clerici, ut aut Ecclesiæ suæ, aut pauperum in suis ultimis voluntatibus sint memores, obligantur? — Pro Ducatibus Juliæ & Montium provisionalis transactio inter Serenissimos, WOLFGANGUM WILHELMUM Ducem Montensem & Juliacensem, atque FERDINANDUM Archiepiscopum Electorem Colon. inita §. IX. ità disponit de clericis ab intestato decedentibus: Was der Abgestorbener verlassen, das von seinem patrimonio kommen, oder aus demselben erspart worden, daß solches bey des verstorbenen Erben zu laßen, was aber von den geistlichen Lehnen erobert und geworben, zu Besserung des geistlichen Lehnes oder Nothdurft der Kirche angelegt, oder den Armen mitgetheilt werde — Quæ omnia potestatem Principis circa ultimas voluntates ad causas pias satis firmant.

§. XVIII.

De Potestate Principis circa ultimas voluntates quoad Controversias in dispositionibus piis enatas.

Ad potestatem Principis circa ultimas voluntates ad causas pias, si in controversiam vocatæ fuerint, progredimur: Quodsi prima christianorum tempora evolvamus, liquet, universim ab Imperatoribus christianis curam testa-

mentorum specialiter *Episcopo* fuisse demandatam, ut invigilaret, si suprema voluntas defuncti etiam ad causas profanas executioni daretur, uti testis est *lex* 28 *Cod. de Episc. & cler.* atque *Authentica* eidem subjecta; unde & christianis usitatum fuit, *Episcopis* sua testamenta consignare, eisque executionis curam committere, imò referente AMOINO *Lib. IV. de gestis Francorum c.* 30. DAGOBERTUS Rex Galliæ quatuor voluit testamenti sui exemplaria fieri, è quibus unum *Lugduni* in Gallia, aliud *Parisiis*, tertium *Mettis ad Archiva Ecclesiarum* dirigi jussit; ex hac porro fidelium consuetudine consignandi tabulas testamentorum inter manus Sacerdotum, earumque executionem ipsis demandandi verisimiliter fluxit, quod testamentorum executio, & difficultatum super his exorientium discussio & decisio ad Ecclesiasticos, quorum prudentiæ pietati, ac religioni sua ultima elogia defuncti commiserant, transirent. Quibus dum accessit, quod nullum pene testamentum conficeretur, nisi Notarius aliquis ecclesiasticus interveniret, conditum testamentum inde etiam *aliquid ecclesiastici mutuare* videbatur, ratione cujus ad forum ecclesiasticum spectare deberet; cùm igitur hac ratione omnes causæ testamentariæ profanæ ac laicales ad forum ecclesiasticum pertractæ fuerint, ceu decisiones RR. Pontificum sub titulo *de testamentis* testes sunt; multo magis ultimas voluntates pias laicorum judiciis ecclesiasticis subjectas esse credebatur.

§. XIX.

CONTINUATIO.

Postquam verò potestas civilis sereniora tempora nacta fuit, *Causæ testamentariæ* ad proprium suum forum variis ordinationibus specialissimis aut etiam particularibus concordatis sunt revocatæ; Cetera ut prætereamus territoria in medium producere satis sit legem à Serenissimo WILHELMO Duce Juliacensi, Clivensi, ac Montensi an. 1551. latam, ubi sub rubrica: *de testamentis* §. IX. disponit: daß der geistliche Richter der weltlichen Testamenten sich nit widers unternehmen solle; Et quando anno 1621 ad hanc ordinationem territorialem ceu basim WOLFGANGUS WILHELMUS Dux Montensis provocabat, in transactione provisionali eodem anno conclusa Serenissimus FERDINANDUS Archiepiscopus Coloniensis iisdem ferè terminis in id consensit: Daß die geistliche Obrigkeit, nit weniger deren Befelchhaber der weltlichen Testamenten sich weiters nit unternehmen sollen; Itaque hodie paucissima territoria supersunt, ubi judicis ecclesiastici jurisdictio quoad causas testamentarias fundata reperitur *a*) at vero de testamentis, aliisque ultimis voluntatibus ad pias causas potestas

Prin-

Principis penes juris ſacri interpretes quamplures, nondum poſita in claro videtur, nos tum imperantes tum etiam Epiſcopos ab ultimarum voluntatum ad cauſas pias executione atque difficultatibus in ea obortis authoritate ſuâ tollendis plane excludere non poſſumus; etenim ſanctiſſima licet cauſa ſit, cui bona à teſtatore conſecrata fuerint, ſuam tamen naturam priſtinam exuerunt nondum, quousque ultima voluntas executioni necdum data atque aliunde in controverſiam vocata fuerit; bona ſunt temporalia, ergo ſunt objectum cauſæ *non eccleſiaſticæ ſed civilis*, ita ut locum habeat regula à L. B. de CRAMER ſuppeditata *b*) *Cauſas, utut ad eccleſiaſticos & clericos referantur, modò nil ſpiritualitatis poſitivæ in ſe contineant, ſed circa ſæcularia & civilem ſtatum vel poſſeſſorium, vel petitorium verſentur, omnino ſubeſſe jurisdictioni camerali*; Epiſcopi verò ab hoc negotio excludendi non ſunt, quatenus inſtare, ac ſollicitare poſſunt ac debent, ut ultimis voluntatibus piis ſatisfiat: atque huic noſtræ doctrinæ conformis eſt ordinatio *Tranſact. relig.* cit. §. 3 ſequentis tenoris: Sollte aber von weltichen Personen denen römisch-katholischen Kirchen und Armen etwas vermachet seyn, alsdann wird der weltliche Richter erkennen und exequiren, diese Execution auch keineswegs verzögern, sondern auch ex officio vielmehr aber ad inſtantiam, welche etwan von Officialen oder sonsten geschiehet, dieselbe in gesetzter Frist rechtens beschleunigen und werkstellig machen; ſimilis ferè tenoris ſunt Concordata proviſionalia §. IX. cit.: wann in der weltlichen Testamenten in der Ehre Gottes etwas besetzt und verordnet, und die Executores oder Trawhender solches binnen Jahr und Tag nicht exequiren würden, auf welchen Fall obgemeldte geistliche Obrigkeit dazu anhalten mögen in einer benennter Zeit solche Verordnung zu exequiren, oder redliche Ursachen der Verhinderung anzuzeigen; quodſi verò alicubi ex Concordatis, aut conſuetudine & praxi ejusmodi cauſæ teſtamentariæ piæ foro eccleſiaſtico fuerint ſubjectæ, rectè Epiſcopus jus ſuum urgere poterit.

a) Cf. van ESPEN *J. E. U P. III. Tit. II.*

b) Vergl. Nebenſtunden *P. 21. 8.* Abhand. *p.* 116.

§. XX.

De Poteſtate Principum circa Privilegia Cauſarum piarum.

Quanquam nihil magis æquum ac Eccleſiæ conſentaneum ſit, ſua ultimis voluntatibus piis ſervari privilegia, quæ iis *leges expreſſæ* hactenus indulgebant; intolerabile tamen atque ſanis interpretationum regulis difforme omnino eſſe arbitramur, quod ultra expreſſum legum tenorem,

contra verisimilem Legislatoris voluntatem privilegia quoad causas pias ampliarint interpretes nixi hoc potissimùm principio: *summa est ratio, quæ pro religione facit*: inde, si inter voluntatem ad profanas causas, atque aliam piam collisio dubiumque nascatur, generaliter causam piam religionis intuitu ità privilegiatam fore arbitrantur, ut causæ piæ favendum magis sit, quàm causæ profanæ, ità ut ducenta & amplius privilegia causis piis adscribant cum famoso TIRAQUELLO alii plures; Nos duo generalia principia hâc in re firmiter tenenda esse asserimus: *Primum*: *Cùm hodie causæ piæ ex capite solennitatum, largiente Principe, privilegiatæ sint, iis* PERFECTA *Testatoris* VOLUNTAS *suffragari debet*; quæ voluntatis perfectio quousque probata nondum fuerit, atque dubia sit & anceps voluntas, hæc tanquam *perfecta* non præsumitur; causas enim pias *ex capite solennitatum* exemptas esse scimus, esse verò privilegiatas *ex capite voluntatis* non legimus; solam *perfectam* voluntatem piam privilegiârunt Principes, non *dubiam & imperfectam*; *alterum*: ultimæ voluntates piæ tamdiu utuntur jure Principis communi, donec specialis à lege exceptio expressa doceatur: quâ in re, cum diu nobis fecerit otium Cl. BOEHMERUS, *a*) ad illum remittimus.

a) Jure eccles. prot. L. 3. *Tit. XXVI.*

§. XXI.

CONTINUATIO.

Quid verò in *causarum piarum collisione* de privilegiis, quibus gaudent, sentiendum sit, persæpè quæstio oritur; quæstio hæc cum sequenti Responso juris multum illustretur, subjungere illud placuit; optantes, ut judices in decidendis dubiis quoad ultimas voluntates pias enatis non imaginarias interpretum extensiones privilegiorum præ oculis habeant, sed æquitatem pro norma habentes ità causis piis faveant, ut reipublicæ bono, Legislatoris Principis menti nulla vis inferatur.

TANTUM.

Recht=

Rechtliches Gutachten
über
folgende Species facti.

Im Jahre 1772 errichtete der J. P. G. Pfarrer in W. herzöglichbergischen Gebieths eine testamentarische letzte Willensverordnung ad Causas pias. — Er setzte zu seinen Erben ein die eigene Pfarrkirch, und die darinn befindlichen Armen, — ferner die Pfarrkirchen zu H., H., B., U. und R. — In diesem Testament sind ferner enthalten verschiedene Legata pia, und andere Legata profana. Diese letzte Willensmeynung ist auch mit allen erfoderlichen Feyerlichkeiten versehen, und hat von allen Seiten ihre rechtliche Vollkommenheit erhalten.

Nebst diesem errichteten vollkommenen Testament ad Causas pias schrieb gemeldeter Pfarrer mit eigener Hand ein testamentarisches Formular ohne Bestimmung des Jahres, Monathes, und Tages, ohne seines Namens Unterschrift: ohne alle Feyerlichkeiten.

In besagter Schrift widerrief er alle vorige Vermächtnissen. — Er schrieb darinn seinen Erben den hochedelgebohrnen Hrn. H. T. in der Stadt K. Rathsverwandten. —

Dem Kloster der ehrwürd. Väter K. wird in dieser Schrift zugedacht eine reichliche Summe von 7000 Rthlr sammt dem vorfindlichen Golde, Silber, Zinn, und anderm Hausgeräthe zum Behuf ihres Klosterbaues.—

Mit dieser Schrift verfüget sich erstgemeldeter Pfarrer nach K. in der Absicht selbige dem zeitlichen Obern der V. V. K. vorzuzeigen, und nachdem zu einem Notarius sich zu begeben, damit seine in dieser Schrift enthaltene Erklärung in eine feyerliche gesetzmäßige Schrift gebracht würde. — Die Schrift ist auch wirklich jetzt gemeldetem Obern vorgezeiget worden. — Nachdem aber der oft gemeldete Pfarrer in Begleitung zweener Geistlichen sich auf den Weg nach der Behausung des Notarius T. begeben, um die verlangte feyerliche Schrift des Notarius in Gegenwart der Zeugen zu bewirken, fiel er von einem Stickflusse getroffen ganz sprachlos zur Erde nieder, und verschied in solcher Lage der Sache kurz hernach.

Bey so bewandten Umständen der Sache erwachsen nunmehr zu erörtern folgende Fragen.

Erste:

"Ob das in gerührter Schrift den ehrw. V. V. K. zugedachte
„Vermächtniß zu ihrem Klosterbau rechtsbeständig, mithin die be-
„stimmte Summe ihnen auszuliefern seye? Und

Andere:

„ob der in gemeldeter Schrift beygesetzte Widerruf aller vorigen Ver-
„mächtnissen jene im Jahre 1772 aufgerichtete vollkommene letzte Wil-
„lensmeynung entkräfte, mithin die eingesetzten Causæ piæ als Erben
„alles Rechtes zur Hinterlassenschaft beraubet werden?„

In Erwägung dieser Fragen sind alle Rechtslehrer dahin einig, daß ein Testamet ad Causas profanas, dem die nöthige gesetzmäßige Feyerlichkeiten abgehen, nicht die mindeste Rechtskraft habe. —

Da nun die in vorgesetztem Verlaufe der Sachen berührte Schrift mit den erfoderlichen Feyerlichkeiten nicht versehen ist, weder eine Causa pia darinn als Erben erkläret wird, so ist offenbar zu schliessen, daß der in gemeldeter unförmlicher Schrift geschriebene Erb H. T. kein einziges Recht auf die Testators Hinterlassenschaft kraft dieser Schrift erhalten habe.

Ferner ist die einhellige Rechtsmeynung, und in den Rechten ausdrücklich versehen, daß, wenn ein Testament aus Mangel der erfoderlichen Feyerlichkeiten von keiner Rechtskraft ist, auch die darinn geschriebene Legata profana zerfallen:

Es ist daher abermal ausser Zweifel, daß die in gemeldeter, als Testament ohnehin nichtiger Schrift enthaltene Legata profana keinen Rechtsbestand erhalten. —

Es bleibt also aus der erwähnten Schrift die Frage: ob die frommen Vermächtnisse gültig, und zu erfüllen seyen?

Bey dieser Frage will es sich zwar

Erstens: ausser allem Zweyfel gesetzt zu seyn wissen, daß wenn auch das Testament ungültig seye, dennoch die Legata pia, welche in selben enthalten, zu entrichten seyen.

Sogar der protestantische Rechtslehrer

J. H. Boehmer *in suo Jur. Eccl. Prot. de Test.* §. 23.

sagt ausdrücklich: Ex testamento imperfecto valent Legata ad causas pias & collapso testamento cætera quidem testamenti capita corruunt, quæ juris civilis desiderant authoritatem.

Andey

Anbey

Zweytens: ist ausdrücklich zu lesen in dem

Cap. XI. de Testament

daß die Verordnung ad causas pias quoad valorem den Civilfeyerlichkeiten nicht unterworfen seye.

Gleichwohl verordnet zwar der angeführte Text

„Quatenus cum aliqua causa (ultimæ voluntatis ad causas pias) ad
„examen fuerit deducta, eam non secundum Leges, sed secun-
„dum Decretorum Statuta tractandam esse, *tribus aut duobus*
„*legitimis testibus requisitis.*

So ist doch die gemeine praktische Rechtslehre, daß die benennten Zeugen in den frommen Vermächtnissen nicht zur Gültigkeit, sondern zur bessern Probe erfordert werden.

Vid. doctissimus

de Riegger P III. J. I. E. ad Tit. de Testam.

Da nun in gegenwärtigem Fall das Vermächtniß, worüber die Frage ist, durch die eigene Hand des Testators den V. V. K. ist zugedacht worden, mithin der Will desselben ad Causas pias aus eigener Hand, und Schrift erwiesen ist, so kann diesem frommen Vermächtnisse keine gründliche Ungültigkeit zugelegt werden.

Ferner

Drittens: kann an dem deutlichen Will des Testators um so wenig gezweifelt werden, indem durch weitere sub Num. 1. liegende bewährte Zeugnissen zweener Hrn. Pfarrern zu L. und F. der ungezweifelte Will des Testators augenscheinlich erwiesen zu seyn scheinet, als welche aus dem Munde desselben vernommen zu haben sagen: **Er wolle in dem Testament den V. V. K. zu K. etwas zum Behuf des Klosterbaues hinterlassen.** — Welchen zweyen Zeugnissen zum Ueberfluß beygesetzt werden kann das eod. num. liegende Zeugniß der Hausmagd des Testators, auch der ehrw. Obere und beyde ehrw. K. müßen durch ihre Zeugnisse die ausdrückliche fromme Willensmeynung des Testators bestärken.

Wenn nun eine jede letzte fromme Willensmeynung zu ihrer vollkommenen Wirkung befördert werden muß, obschon sie einem wegen Abgang der Feyerlichkeiten ungültigen Testament einverleibet ist, so wird wohl das Vermächtniß, worüber die Frage ist, keiner Ausnahme nnterworfen seyn.

Um

Um so mehr, als

Viertens: gegenwärtigen Fall ganz klar zu entscheiden scheinen

CANCERIUS *var. resol. P.* 1. *C.* 4. *n.* 98.

RUBÆUS *in quæst pract. circa Testamenta aliasque Dispositiones ad pias Causas Cap.* 8. *n.* 337. *seqq*.

Wo sie ausdrücklich lehren: Testamentum scriptum manu Testatoris non indiget publicatione, & sic, quamvis jusserit vocari Notarium & Testes valet testamentum, si mortuus fuerit Testator ante interventum Notarii, quia dictam vocationem ad majorem ejus firmitatem fecisse præsumitur &c.

Wenn endlich

Fünftens: praktische Beyspiele ihre rechtliche Anwendung verdienen, so scheinet den ehrw. V. V. K. offenbar günstig zu seyn der Fall, welcher sich vor etwa zwanzig Jahren in dem Kirchspiel Königswinter zugetragen, wo der Pfarrgenossener de Clair durch eine ganz unförmliche Schrift ohne Jahr, Monat, und Tag seiner Pfarrkirch ein Legat zum Behuf des Baues zugedacht, auch die Erben zur Entrichtung solchen Legats angehalten worden.

Dieser angeführten Gründen ungeachtet bin ich bey der ersten Frage der Meynung: daß das in berührter Schrift zugedachte fromme Vermächtniß von keinem Rechtsbestand sey.

Und zwar

Erstens: weilen die Schrift, worüber die Frage ist, nicht als eine wirkliche letzte Willensverordnung des verlebten Hrn. Pfarrers in W. kann angesehen werden, sondern vielmehr für eine bloße velleitas disponendi, und für eine Vorbereitung zum Testament machen zu halten ist, mithin das gegenwärtige strittige Vermächtniß (da es von Seiten des Willens unvollkommen) nicht entrichtet werden muß. — Dann die letzte Willensmeynung ist an sich noch nicht wirklich, und vollkommen, wann der Testator um seine entweder vor Zeugen, oder mit eigener Handschrift erklärte Willensmeynung in eine ordentliche gesetzmäßige notarial Schrift zu bringen einen Notarius verlanget, und sich zu dem Ende dahin begeben; in solchem Fall bleibt die wirkliche Willensverordnung bis zu jenem Augenblicke unvollkommen, und aufgeschoben, bis daß der Notarius über selbe offenbar gefraget hat; Der gelehrte

Gabriel ALVARETZ DE VELASCO Tom 2. *de privileg. paup. & miserabil. pers. privil.* 114. *n.* 10. edit. LAUSONII 1739.

stellet mit Fleiß die Frage auf:

Sed

Sed pulchrum eſt ſcire, quando Teſtamentum dicatur imperfectum ex Capite voluntatis, & quando ſolennitatis & ideo quære: Teſtator Notarium vocari juſſit, ut ſuam voluntatem, quam coram Teſtibus explicuit, in Teſtamentum ad publicam ſcripturam redigeret, ſed morte præventus, cum nec potuerit Notarius de Teſtamento ſe rogare, ut Teſtator fieri juſſerat, an imperfectum ratione voluntatis ſit Teſtamentum, etiam ad Cauſas pias? quâ in re imperfectum voluntatis ratione reſpondit

OLDRA *Conſ.* 119.

Quia licet Teſtator dixerit coram Teſtibus omnem ſuam voluntatem expreſſam, ex eo tamen, quod publicam in ſcripturam illam à Notario redigi voluerit, talis voluntas ſuſpenſa videtur, donec Notarius de illa publice ſe rogaverit, quo nondum peracto Teſtamentum dici non poteſt, ſed quædam potius præparatio ad teſtandum.

A. A. *plures ibidem relati.*

Etſi in Cauſam piam ille teſtetur.

Uti deciſum refert

MAGDAL. *de num. Teſt. in Teſtam. requiſit.* P. 2. C. 5. n. 8. 9. 10. & 11.

Eben dieſer Meynung pflichtet bey

Franciſcus AMOSTAZO *de Cauſ. piis.* T. 1. L. 1. C. 6. n. 17.

Wo er zwar Anfangs die Meynung:

Quod Legata pia & Teſtamenta ad pias cauſas etiam imperfecta ſcripta manu Teſtatoris propria valeant,

vertheidigt, dennoch in dem Fall:

Quando Teſtator memoriale aut ſchedulam feciſſet, & juberet accerſiri Teſtes & Notarium ad faciendum Teſtamentum? lehret: eo in caſu eſſe defectum voluntatis, atque diſpoſitionem illam quantumvis piam non eſſe adimplendam.

Ferner iſt

Zweytens: um ſo mehr rechtlichſt zu vermuthen, daß Teſtator Pfarrer zu W. ſeine wirkliche und kräftige Willensmeynung in Betreffe des frommen Vermächtniſſes, worüber die Frage iſt, bis zur Stund einer errichteten förmlichen notarial Schrift aufgeſchoben habe, indem er Teſtator ſeine Willensmeynung mit eigener Hand in Anweſenheit der Zeugen unterſchreiben zu wollen, und ſich wiederholtermalen vorleſen zu laſſen, in gedachter Schrift am Ende ausdrücklich erkläret; in ſo lang alſo ſolches noch nicht geſchehen iſt, ſo muß dieſe Schrift vielmehr als ein Entwurf und Vorſchrift zu verordnen,

als für eine wirkliche Verordnung gehalten werden. — Diese Vermuthung wird dadurch verstärket, daß gemäß dem andern Zeugnisse des Hrn. Pfarrers zu F. dem noch lebenden Testator unbekannt ware, und selber nicht glaubte, daß die ehrw. V. V. K. als Erben eingestellet werden könnten.

Er hat also sich selbsten eine Vorschrift und Entwurf verzeichnet, um selbes dem Hrn. Advokat T. vorzuzeigen, und über selbes im Fall, wo er es für gültig erkennte eine förmliche Schrift ausfertigen zu lassen; sein wirklicher und vollkommener Will ist also noch nicht gewesen, daß gegenwärtiges sein Verzeichniß als eine rechtskräftige Verordnung sollte gehalten werden, ehe selbe dem Advokat und Notarius vorgezeiget, als rechtsbeständig gebilliget, und durch eine förmliche gesetzmäßige Schrift bewerkstelliget, und bekräftiget worden.

Wenn ferner Testator diese seine Schrift als eine wirkliche vollkommene Willensverordnung geltend zu seyn, ohne weitere Ausfertigung einer rechtsbeständigen Schrift, gesinnet gewesen wäre, würde er Testator nicht ermangelt haben, das Jahr, Tag, und Monath beyzusetzen, indem ihme aus seiner Theologischen Wissenschaft nicht unbewußt ware, daß sonst seine letzte Willensverordnung in der Vollziehungden größten Schwierigkeiten, und Zweifeln ausgesetzt werden würde.

Er Testator konnte und mußte wissen, daß, wo eine vorige ältere Vermächtniß widerrufen werden sollte, die Schrift (damit sie ein folgendes Testament, oder letztern Willen zur Wirkung brächte) den Tag bey sich führen müßte, durch welche Anzeige des Tages diese Schrift ihre Wesenheit NB. des letztern Willens erhalte, und das ältere Vermächtniß als unkräftig erkannt werde.

Der Tag ist in der Schrift, worüber die Frage ist, noch nicht vorhanden, die Schrift hat also die Wesenheit des letztern Willens noch nicht bekommen.

Die beyliegenden drey Zeugnisse erweisen noch nicht wirklich, daß diese Schrift des Testators wirklichen Willen, und zwar den letztern enthalte, indem aus selben nur die disponendi velleitas erhellet. "Er wolle, sagt das erste Zeugniß, die V. V. K. so gut bedenken, daß sich das Kloster in dem Gebeth allezeit dankbar zeigen werde. — Das zweyte sagt: es wolle der Hr. Pfarrer zum Behuf des Klosterbaues zu K. etwas im Testament hinterlassen. — Das dritte sagt aus dem Munde des abgelebten Hrn. Pfarrers gehört zu haben, daß er den

Hrn.

Hrn. K. was zum neuen Baue vermachen wolle. „ — In allen diesen dreyen Zeugnissen ist noch nichts wirkliches vorhanden, sondern es wird dadurch nur eine bloße relinquendi velleitas erwiesen, welche bloße velleitas und Vorbereitung zum verordnen so lang beharret, bis sie durch Zusetzung des Jahres, Monathes, und Tages in Gegenwart des Notarius und Zeugen zu einem vollkommenen und wirklichen Willen gebracht werde, welches, da es nicht bewirket, so ist das Vermächtniß, worüber die Frage ist, zu ihrem vollkommenen Willensbestand noch nicht gelanget.

Man sehe hierüber

VOET ad Pandectas Tom. 2. *L.* 28. *T.* 3. *n.* 4. wo er lehret: *illam Dispositionem ratione voluntatis esse imperfectam, si voluntas sit incboata, sed non ad finem perducta.*

Drittens: Vermeyne ich, daß im gegenwärtigen Fall das Vermächtniß, worüber die Frage ist, noch nicht ganz gewiß für wirklich und vollkommen von Seiten des Willens zu halten sey. — Die zertheilten Meynungen der Rechtslehrer streiten wider solche Gewißheit im gegenwärtigen Fall. — Nun finden sich zwar Rechtslehrer, welche im Zweifel, ob der Wille ad Causas pias für vollkommen zu halten? vorgeben, daß man allezeit in diesem Zweifel zu Gunsten der Causæ piæ sprechen müße. —

Allein diesen kann ich im gegenwärtigen Falle nicht beypflichten theils aus Abgang wahrscheinlicher Rechtsgründen, theils aber aus folgenden wichtigen Beweggründen:

a) In Privilegiensachen muß man im Zweifel vielmehr wider die Privilegien sprechen, und zu Werke gehen, weilen die Privilegien sich nur in dem ausgedrückten Innhalt beschränken, und aufs genaueste auszulegē sind.

Dahero sagt

DE RIEGGER *ad Tit. de Testam.* §. 406. *in notis*

nulla alia Causarum piarum privilegia agnosco, quam quæ in jure specialiter & expresse iis attributa sunt,

und ferner

ad Tit. de Commodato

Privilegia ceu jura singularia suâ naturâ sunt exceptiones à regula, huic tamdiù standum est, donec exceptio NB. in jure expressa fundata fuerit:

Wo ist aber ein einziges Rechtsgesetz, welches verordnet: daß im Zweifel jederzeit zu Gunsten der Causæ piæ zu schliessen sey? ich vermeyne vielmehr, daß die Vermuthung so lange zu Gunsten des Erben stehe, bis der Legatarius die gewisse, vollkommene Willensmeynung des Testators von Seiten des Willens für sich habe.

Anbey

b) Würde ich auch den Grundsatz: **im Zweifel muß man zu Gunsten der *Causæ piæ* sprechen**, annehmen, so läßt sich doch im gegenwärtigen Fall zu Gunsten der Causæ piæ, worüber die Frage ist, nicht schliessen.

Denn gegenwärtig ist eine vorige ganz von allen Seiten vollkommene Willensverordnung NB. ad Causas pias vorhanden: die Causa pia ist seine Pfarrkirch, es sind die Armen seiner Pfarr: es sind andere Pfarrkirchen seines Landes. Diese Causæ piæ haben eine ausdrückliche letzte vollkommene Willensverordnung vor sich, die ausdrückliche Gesätze wollen selbe so lange bey ihrem erhaltenen Rechte, ohne einzigen Nachtheil, ohne Verkürzung handhaben, bis daß eine andere gegenseitige, und ihnen widrige Verordnung, so zum wenigsten augenfällig vollkommen von Seiten des Willens ist, erwiesen wird: an dem Vermächtnisse, worüber die Frage ist, zweifeln, und müßen vernünftig zweifeln viele Rechtslehrer, ob es von Seiten des Willens vollkommen seye? durch dieses Vermächtniß würden die ersten Causæ piæ, welche den ausdrücklichen, und von allen Seiten vollkommenen Willen des Testators für sich haben, merklich verkürzet, wo nicht gänzlich ihres Rechts beraubet, ich vermeyne daher, daß vielmehr in diesem Zweifel zu Gunsten der ersten Causæ piæ die stärkeste Rechtsvermuthung stehe, bis daß ein vollkommener, und wirklicher Will in dem letzten Vermächtniße erwiesen sey.

Endlich

c) Zerfallet in dem gegenwärtigen Fall die Ursach, warum man allezeit im Zweifel zu Gunsten der Causæ piæ stehen sollte. — Die Ursach, warum einige Rechtslehrer diesen Grundsatz annehmen, ist folgende: weilen die frommen Vermächtnisse um der Seelen Heil und Seeligkeit willen, und um den Gottesdienst zu befördern, gemacht werden ꝛc. Diese Ursache, sage ich, ist allhier nicht vorhanden, da er Testator ein ganzes voriges Testament ad pias Causas gesetzmäßig errichtet, es leidet also das Seelenheil des Verstorbenen nicht darunter, der Gottesdienst wird nicht geschmälert, oder verhindert, wenn im gegenwärtigen Zweifel zu Gunsten der ersten Causæ piæ die Vermuthung genommen, und selbe bey ihrem Rechte geschützet wird.

Viertens: Vermeyne ich, daß gegenwärtig zu Gunsten der ersten Causæ piæ wider das letztere Vermächtniß das Urtheil abzufassen sey, indem die ersten Causæ piæ vor sich haben das allgemeine geistliche Recht: die köllnischen Statuten, und auch Muthmassung und Gunst aus den Kon-

Kor-

kordaten bergischen Landes — Das allgemeine geistliche Recht giebt den mit geistlichen Pfründen versehenen Personen die klare Anweisung, daß sie ihre eigene Kirch, darinn sie die Pfründe besassen, welche ihnen die Zeit des Lebens durch den nöthigen Unterhalt gereichet, in ihren Vermächtnissen bedenken mögten. — Desgleichen melden die alten köllnischen Statuten oftermalen. — Die Konkordaten bergischen Landes verordnen unter andern ausdrücklich: daß, wenn ein mit einer Pfründe bergischen Gebieths versehener Geistlicher ohne Testament absterben würde, die Hinterlassenschaft aus der Pfründe zum Nutzen der Causarum piarum im Lande zur Besserung des geistlichen Lebens, oder Nothdurft der Kirche, oder NB. den Armen ausgetheilet werden soll.

Edicta Colon. Tom. I. p. 28.

Aus diesen folget die vernünftige, und gründliche Vermuthung, daß eine letzte Willensverordnung eines bergischen Beneficiaten ad Causas pias des Landes NB. der Armen gegen eine andere von Seiten des Willens zweifelhafte Verordnung, durch welche die ersten Causæ piæ geschmälert, ja gar entsetzet würden, auszulegen, zu handhaben, und kräftigst zur Vollziehung gebracht werden müße.

Es kann auch Ihro Kurfürstliche Durchlaucht zu Pfalz als Herzog bergischen Gebiethes nicht gleichgültig seyn, wenn im gegenwärtigen Fall die Causæ piæ seines Gebiethes verkürzet, und entsetzet würden, weilen die Vollkommenheit eines andern letzten Willens noch nicht klar erwiesen ist; überhaupt ist im gegenwärtigen Fall die Rücksicht zu nehmen, daß eine Verordnung, welche einen völligen Rechtsbestand hat, und den Rechten gemäß ist wider eine zweifelhafte zu schützen, und auszulegen sey.

Fünftens: Ist es eine bey den mehrern heutigen Rechtslehrern gemeine Lehre, daß die Vermächtnissen der Geistlichen sowohl ad Causas profanas als Causas pias (in wie weit Feyerlichkeiten dazu erfodert werden) der Territorial-Gewalt unterworfen sey — Von weltlichem Fürsten hanget einzig und allein ab, ob die Testamenten und Legata pia von dem weltlichen Territorial-Gesetz (was angehet die Feyerlichkeiten, welche zur Gültigkeit der Testamenter erfodert werden) ausgenommen sind? das Cap. XI., welches die Causas pias ausnimmt, hat nur alsdenn seine Kraft, wenn selbiges von dem Landesherrn angenommen ist.

Es hanget also auch im gegenwärtigen Fall von der Willensmeynung des durchlauchtigsten Gesetzgebers Herzogen zu Berg allein ab, ob er die Freyheit, welche er den frommen Vermächtnissen seines Gebiethes erthei-

let, daß sie nämlich ohne Feyerlichkeiten gültig sind, auch jenen Vermächtnissen wolle zu statten kommen lassen, welche für Auswärtige bestimmet, von Seiten des Willens zweifelhaft, und mit einer vorigen ganz vollkomenen Verordnung ad Causas pias seines Gebiethes zusammenstoßen.

Ich glaube den wahren Willen des herzöglich-bergischen Gesetzgebers vollkommen erreicht zu haben, da ich vermeyne, daß er solche unvollkommene Vermächtnissen ad Causas pias auswärtigen Landes mit einer gänzlich vollkommenen vorigen zusammenstossenden Verordnung ad Causas pias seines Gebiethes ungültig und nichtig zu seyn, diese hingegen aufrecht zu halten, und zu handhaben gerechtest wolle.

Und zwar um so mehr, als

Sechstens: Dahier angewendet werden kann, *quod privilegiatus contra privilegiatum non utatur privilegio, sed Jure communi.*

Gleichwohlen nun zwar in Zusammenstoßung der Privilegiirten die ertheilten Privilegien alsdenn ihre Wirkung haben, si conditio privilegiatorum sit dispar, e. c. si alter certet de lucro captando, & alter de damno vitando, nach der einhelligen Meynung der Rechtslehrer

Böckn. *ad Tit. de in integ. rest. n. 29.*

Engel. *Tit. eod. n. 6. alitque.*

Tunc enim is privilegiatus, qui cupit indemnis esse merito prævalere debet in usu privilegii, alteri etiam privilegiato, qui ex re aliena solummodo lucrum quærit. &c.

Quodsi vero utriusque par sit conditio, ut uterque aut certet de lucro captando, aut de damno vitando, usui privilegii non est locus, sicut exemplum ponitur in

L. 1. ff. § penult. de minoribus. &c.

In dem unter Frage stehenden Fall stoßen die Privilegiirten, oder ein erstes frommes Vermächtniß mit einem letzten zusammen: beyde streiten super lucro captando aus der letzten Willensverordnung des Testators: — Da nun das erste fromme Vermächtniß eine letzte Willensverordnung für sich hat, welche mit allen den gemeinen Rechten nach erfoderlichen Feyerlichkeiten versehen ist; das letzte fromme Vermächtniß hingegen nur einer aus einem Privilegium gültiger, von den gemeinen Rechten abgehender, und zwar annoch zweifelhafter Verordnungsschrift einverleibet ist, so ist die klare Folge:

Quod causa posterior contra priorem omni ratione Juris communis munitam privilegio suo non utatur.

Endlich

Endlich

Siebentens: würde auch die Gültigkeit der Schrift, worüber die Frage ist, eingestanden werden (so würde doch das Kloster der V. K. der gänzlichen ihme zugedachten Summe des Legats durch den Weg Rechtens sich nicht zu erfreuen haben: sintemal von seiner kurfürstlichen Durchlaucht zu Pfalz als Herzog zu Gülich und Berg gemäß der sub Lit. A beygefügten Clausula concernenti verordnet worden;

"Daß die Schankungen und PIA LEGATA *ex mobilibus* über den „Werth von zweytausend Rthlr. sich nicht erstrecken sollen, jedoch alle „Armen, Waysenhäuser und Hospitäler davon ausgenommen.„

Die Gerechtigkeit dieses Amortizationsgesetzes darf keiner in Zweifel ziehen, deme ex principiis Juris publici bekannt seyn muß, daß einem sorgfältigen Landesvater das Wohlseyn seiner Unterthanen an dem Herzen liegt.

Wenn man das letzte fromme Vermächtniß nach dieser landesherrlichen gerechtesten Verordnung abgemessen wird, so ist offenbar, das selbige unter diesem Verbothe begriffen sey, um so mehr

Da dieses wider dieses Gesetz schreitende Legat einem auswärtigen Kloster zugedacht worden, mithin um so ehender der Wille des durchlauchtigsten Gesetzgebers gegen dieß ausser Land gehende Legat zu vermuthen ist.

Ich schreite nunmehr zur kurzen Widerlegung gegenseitiger Gründen, und zwaren

Ad I) Obwohlen unlaugbar ist, daß gemäß den Gesetzen die Legata pia gültig sind, wenn das Testament auch schon ungültig ist; allein es muß klar die Vollkommenheit des Willens ihr Daseyn haben.

BOEHMER & de RIEGGER *loco cit.*

Gegenwärtiges fromme Vermächtniß, worüber die Frage ist, wird mit Grunde bestritten. — Es ist ein gründlicher Zweifel vorhanden, daß das Vermächtniß von Seiten des Willens unvollkommen sey, es ist also zu Gunsten des ersten frommen Vermächtnisses wider das letztere aus den bisher angeführten Gründen das Urtheil, und die Vermuthung zunehmen.

Desgleichen

Ad II) Obwohl eingestanden werden muß, daß die Civilfeyerlichkeiten zur Gültigkeit des Testaments oder Legats ad Causas pias nicht erfodert werden, weilen die den Causis piis in dem Cap. cit. XI ertheilte Ausnahme von den Feyerlichkeiten von den Landesherren angenommen wird.

Jedennoch ist zur Kraft eines frommen Vermächtnisses die Vollkommenheit von Seiten des Willens nöthig, daher läßt sich auch nichts zum

Vor=

Vortheile des letztern frommen Vermächtnisses aus dem Cap. XI. cit. folgern. Weder ist in Cap. cit. die Rede von dem Fall, wo fromme Vermächtnissen zusammenstoßen.

Ad III) Es kann aus den angeführten Zeugnissen kein wirklicher Will, oder Vollkommenheit von Seiten des Willens hergeleitet werden, indem selbe nur eine bloße velleitatem erweisen.

Vid. supra Ratio 2da decidendi.

Ad VI) Es muß wohl bemerket werden, daß die angeführten Schriftsteller allda nicht reden von dem Falle, wo eine vorige von allen Seiten vollkommene, gänzlich Rechtsbeständige Verordnung ad pias Causas mit dergleichen zweifelhaften auch frommen Vermächtnissen, welche kein Jahr, Monath, und Tag bey sich führen, zusammenstößt; mithin können selbige im gegenwärtigen Fall keine Anwendung verdienen.

Ferner daß berührte Lehrer die Gültigkeit eines Vermächtnisses anerkennen, auch im Fall, da der Testator die Schrift (in welcher er seinen Willen selbst ausgedrücket hat) in eine öffentliche, gesetzmäßige Schrift aufzurichten gewollt, und erklärt hat, entstehet aus ihrem einmal festgefaßten Grundsatz: daß man im Zweifel zu Gunsten der *Causæ piæ* sprechen müsse; welcher um so mehr hier von keiner Wichtigkeit ist, als die stärkeste Rechtsvermuthung (daß im Zweifel, und in Zusammenstoßung eines zweifelhaften frommen Willens mit einem gewissen unzweifelhaften, und von allen Seiten vollkommenen frommen Willen vielmehr zu Gunsten des vollkommenen, und rechtmäßigen frommen Willen zu sprechen seye) allhier eintritt.

Ebenmäßig

Ad V) Erhellet aus den vorgesetzten Gründen die Beantwortung auf die angeführet werden wollende Præjudicia und Beyspiele:

Der Fall zu Königswinter ist von gegenwärtigem gänzlich unterschieden: in dem ersten ware die einzige Frage: ob ein Legat ad Causas pias, welches sich auf ein von Seiten des Willens, und der Feyerlichkeiten vollkommenes, und mit eigener Hand des Testators unterschriebenes Testamente bezog, abzulegen sey?

Welche Frage keinem Zweifel ausgesetzt zu seyn scheinet.

Hier aber ist die Frage, ob eine Verordnung ad Causas pias, welche mit eigener Hand des Testators geschrieben, vollkommen von Seiten des Willens sey, da der Testator selbe Schrift in Gegenwart der Zeugen, und des Notarius in eine öffentliche gesetzmäßige Schrift zu bringen, sich vorlesen

lesen zu lassen, und mit eigener Hand in Gegenwart der Zeugen zu unterschreiben gewollt, und erkläret hat, aber weder ihm vorgelesen, weder unterschrieben, noch die Anzeige des Jahres, Monathes und Tages geschehen ist?

Hier ist weiter die Frage: ob man (wenn die in Frag stehende fromme, und von Seiten des Willens zweifelhafte Verordnung mit einer ersten, gewissen unzweyfelhaften, und von allen Seiten sowohl des Willens, als der Feyerlichkeiten vollkommenen frommen Vermächtniß zusammenstößt) müße zu Gunsten dieses sichern, und vollkommenen, oder zu Gunsten der zweifelhaften sprechen?

Ein jeder vernünftiger wird den augenfälligen Unterschied beyder Fragen von selbsten ermessen.

In Betreff der andern Frage scheinet zwar, daß die in gemeldeter Schrift beygesetzte Clausula derogatoria:

Ich widerrufe alle vorigen Vermächtnisse:

Auch die vorige von allen Seiten vollkommene letzte Willensverordnung ad Causas pias gänzlich entkräftet sey; denn gleichwie die Verordnung ad Causas pias in ihrer Errichtung die Civilfeyerlichkeiten nicht erfodert, also auch, wenn die Frage von dem Widerrufe eines Testaments ad Causas pias ist, die Civilfeyerlichkeiten nicht erfoderlich sind:

Juxta illud tritum

per quascunque Causas res nascitur &c.

Dennoch aber dessen ungeachtet bin ich auch bey der andern Frage der Meynung: daß durch die der Schrift einverleibte Widerufungsklausul die erste testamentarische Verordnung nicht entkräftet werde.

Denn

Erstens: Gleichwie die ganze gesagte Schrift einen unvollkommenen Willen enthält, welcher Wille zwar angefangen, aber nicht vollendet ist, also ist auch die Widerrufungsklausul eine Geburt des zwar angefangenen aber nicht vollendeten, mithin annoch gänzlich unvollkommenen Willens; die eingesetzte Klausul ist also von eben geringer Kraft, als die ganze Schrift; Eben jene Grundsätze, mit welchen das in Frag stehendes Vermächtniß bestritten wird, daß es von Seiten des Willens unvollkommen sey, streiten wider die Widerrufungsklausul, daß sie nicht herrühre von einem gänzlich vollkommenen Willen, sondern nur alsdann ihre völlige Kraft erst erhalte, wann der angefangene Will des Testators vollendet, und zu seiner Vollkommenheit gelanget ist.

Zweytens: Es ware der ausdrückliche Will des Testators, seine Hinterlassenschaft durch Verordnungen ad Causas pias zu verwenden: so lang also das letztere Vermächtniß ad Causas pias noch nicht vollkommen worden, ist die Vermuthung dahin zu nehmen, daß auch die beygefügte Widerrufungsklausul wider das erste fromme Vermächtniß von keiner Wirkung seyn sollte.

Vid. Carolus de BUXETO *in Tract. de confusione & dist. jurium defuncti & hæredis C.* 18. *p.* 466. *n.* 323.

wo er lehret:

Decedere volens testatus, censetur nolle primum Testamentum irritum esse, si NB. secundum, quod inchoavit, imperfectum sit.

Das im Gegentheil angeführte gemeine: *per quascunque Causas res nascitur* &c. ist von keiner Erheblichkeit, indem allhier die **Widerrufungsklausul** einer gänzlich von Seiten des Willens unvollkommenen Schrift (welche zwar angefangen, aber nicht vollendet worden) einverleibet ist.

Es gehet also bey diesem Fall meine Meynung einzig dahin, daß die zu Gunsten der ehrw. V. V. K. redende Schrift von Seiten des Willens noch nicht vollkommen sey, weilen sie zwar angefangen aber nicht vollendet worden; — Das fromme Vermächtniß also, weil zweifelhaft ist, ob es der vollkomme Will des Testators sey, der vorigen gänzlich und gewiß vollkommenen testamentarischen frommen Verordnung weichen, und diese zur völligen Vollziehung gebracht werden müsse.

Gegeben
Bonn den 6ten Dezember
1778

P. HEDDERICH.
öffentlicher Lehrer
des geistlichen Rechtes mpp.

Lic.

Lit. A.

Von Gottes Gnaden Wir Carl Theodor Churfürst ꝛc. ꝛc.

Liebe Getreue! Nachdeme Uns über Unserer Gülich- und Bergische Land-Ständen unterthänigstes Ansuchen, um die Beobachtung der hiebevor erlassener Amortizations-Edicten, mehr einzuschärfen, auch derselben enthaltliche Bestimmung zu erweiteren, umständlich referiret worden, seynd Wir andurch gnädigst bewogen, vermög Rescripti vom 12. Elabentis Unsere gnädigste Entschliessung gewährig zu ertheilen; und ordnen demnach gnädigst, daß

1mò Als viel liegende Güther, oder in gleicher Weesenheit geeignete Renten, Gülte, und sonst benamste ständ- oder unständige jährige Gefälle betrifft, es bey vorderem Verbott, und erklärter Nichtigkeit aller und jeder deren Erwerb- oder Zuwendung ad Manus mortuas, unter welchem Titul sive per actum inter vivos, sive mortis causâ unternommen werden mag, nicht nur sein immer beharrliches Verbleiben haben, sondern, gleichwie

2dò Die in geistlichen Händen beruhende Lehn- Curmodial- und Lats- oder sonst nennende derley Güthere eben wohl unter die Gattung deren Immobilium gehören, worüber in vorigen Edicten allbereits der Retract denen Weltlichen zugedacht ist, also zwar bey denen in älteren, oder jüngeren Zeiten von Clöster und sonst geistlichen Gemeinden, auch Ritterlichen, Teutsch- und Malthefer Ordens-Commenthureyen an Weltliche zu Lehn- oder Erbpfacht Begebenen, oder zu ihren Hof-Bäncken verpflichteten Güthern unbenommen seyn möge, selbige in Fällen, wo etwa das Relevium, oder die Zahlung des Canonis unterlassen, durch diesserthalb gehörig auftragende Caducitæts-Processe rückzuziehen, jedannoch wo dergleichen Güthere, als verwürckt, durch Urtheil und Recht erkannt, oder sonst rückfällig würden, ermelten Corporibus das Dominium utile cum directo wiederum zu consolidiren, oder durch andere Wege in todte Hand zu bringen keines Weg erlaubt seyn, sonderen die caducirte- oder heimgefallene Guthstücker allemal eodem, vel alio titulo Dominii translativo an weltliche Hände, sub Pœnâ Confiscationis, hinwieder begeben werden sollen; darunter gleichwohlen

3tiò. Die Ausnahm einzig in dem alleinigen Fall statt finden darf, daß diejenige Güther-Stücke, womit die Fundation ursprünglich aufgestellet zu seyn klar aus denen ersteren Stiftungs-Briefen wird docirct werden können, blößlich hierinn die willkührige Disposition fürters ohnbenommen bestehe.

4tò. Anreichend die Dotes und Ausstattungen, auch übrige beym Eintritt in geistlichen Stand und Leistung der Gelübden verwendende Kösten, hat es wiederum bey der unterm 30. Aug. 1737. vestgesetzten Maas und Summ, welche ausserst auf tausend Gulden Rheinisch pro Dote, und auf fünf hundert dergleichen wegen übriger Kösten stipulirt und entrichtet werden dürfen, sein Verbleiben; und sollen dannenhero um denen hierwieder sich ereignen mögenden Unterstellungen desto verläßiger zu begegnen, Unsere Beamte hierin geflissenestes einsehen pflegen, mithin von denen innen ihrem Gerichts-Zwang liegenden Abteyen, Clöstern, und sonsten die wegen aufnehmenden Novizen vorgehende Contracte sich vorlegen lassen, und stets fort zu hiesig Unserm Geheimen-Rath einschicken.

Clausula concernens.

5tò. Aus beweglicher Haabschaft hingegen an Geld, oder sonstigem Werth milde Legata und Vermächtnisse für Anniversarien und andere gottseelige Werke zu ordnen, und zu verschaffen, stehet zwar dem frommen Willen eines jeden Eigenthümer offen; damit aber hierdurch nicht allzu übermäßige Summen auf einmahl dem gemeinem Wesen, und denen Nächsten des Stifters, Legirens Erben entzogen werden sollen, um derley Ausschweiffungen hinkünftiges Ziel vorzustecken, die Schanckungen und pia legata ex mobilibus über den Werth von zwey tausend Reichsthaler sich nicht erstrecken;

6tò. Von solcher Einschränckung jedoch alle Armen-und Waysen-Häuser, auch Hospitäler ausgenommen seyn; Ihr habt dannenhero gegenwärtige inhæsive und erstreckte Satzung behörend zu verkünden, und wie geschehen, anhero unterthänigst zu berichten, fort hierunter Euere Obliegenheit pflichtmäßig und fleißig zu beobachten. Düsseldorff den 4. Junii 1766.

Aus Höchstgemelter Ihrer Churfürstl. Durchl. sonderbahrem gnädigsten Befehl.

G. V. Schaesberg.

V. Reinertz.

II. DIS-

II.

DISSERTATIO

JURIS ECCLESIASTICI PUBLICI AD CONCORDATA GERMANIÆ

DE NON VULNERANDA REGULA CANCELLARIÆ DE VIGINTI, DUM BENEFICIA IN FAVOREM RESIGNANTUR.

DEFENDENTE D. JOA. ADOLPH. GENIUS, RECHLINGHUSANO.

§. I.

Receptiſſima, & quotidiana Praxis eſt in Germania, quâ Beneficia eccleſiaſtica dimittuntur *in favorem.* *

* Mitto hic alias reſignationum ſpecies, de quibus videantur interpretes *ad Tit. de renunc.* — Solum de reſignationibus in favorem hìc ago, quæ germanis adeò frequentes ſunt, ut quotidie fere audiatur vulgare dictum, *hic illi ſuam reſignavit præbendam.* — Sunt tamen in Germania Eccleſiæ, in quibus iſtæ reſignationes in favorem planè exulant; ſic in Statutis *Eccleſiæ Bingenſis* (quæ adfert Rdmus WURTWEIN Vir de jure eccleſiaſtico germanico meritiſſimus ac indefeſſus in ſubſid. Diplom. T. II. p. 368.) Canonico præſcriptum eſſe legitur, ut in admiſſione ſua juret: *item non permutabo, nec in alium transferri procurabo meos canonicatus & præbendam abſque conſenſu & voluntate Capituli, item nullatenus me ad Curiam Romanam transferam ſinè licentia Capituli ſpeciali*; ſimilia ibidem habentur in juramentis Prælatorum; — Simile juramentum præſcribitur in Statutis *Eccleſiæ Flonhemenſis* apud eundem Authorem *in commentat. de Archi-Diaconat. Tom. I. p.* 155. — Item *Eccleſia Spirenſis* à ſuis Chori perſonis, dum accipiunt poſſeſſionem exigit contra reſignationes in favorem juramentum promiſſorium; Porro ex antiqua & inſigni conſuetudine Capitulorum Metropolitanorum *Moguntini* & *Trevirenſis* omnes Canonica-

ctus resignati sunt electivi, licet in vacantibus per obitum locus sit turno, ubi alia resignatio non admittitur, quàm in manibus Capituli, duobus proximis in ordine turnaris in scripto consentientibus, sine quibus nihil agitur: post acceptatam resignationem fit communis electio; atque in illis Ecclesiis *nullus Parochus, Vicarius Chori, Præbendatus, Altarista, Personatista* audet resignare in alias manus, quàm Collatorum e. g. *Præpositi, Decani, Archi-Diaconi, Thesaurarii* &c.

§. II.

Quando præcisè hæc Praxis *Resignationum in favorem* invaluerit, annus determinatus nullibi reperitur; * id certum est, eas Sæculo XVI. in Archidiæcesi nostra Coloniensi fuisse usitatas, ut ipsi etiam Archiepiscopi & Episcopi Resignationes in favorem admiserint. **

* Nullus Canon ecclesiæ antiquæ neque jus decreti aut decretales, neque sextus aut Clementinæ resignationes in favorem approbant; — RIGANTIUS celebris Canonista Romanus *ad Reg. Cancellariæ* 45. *n.* 6. scribit: *perlustratis Apostolicæ Datariæ Registris, palam ea ostendere, post Clementem V. an.* 1305. *electum indistinctè resignationes in favorem admisisse Successores omnes Pontifices.* — Ex hujus sententia resignationum illarum origo ad initium Sæc. XIV. referenda esset, & quidem Authore Papa JOANNE XX. immediato Successore Clementis V. — THOMASSINUS & ESPENIUS nonnisi à Sæc. XVI. eas invaluisse docent. — Palmarius hujus materiæ Practicus Romanus Flaminius PARISIUS *de resign. L.* 8. *Thom.* 2. *q.* 7. *n.* 32. refert: *Sæculo XVI morem invaluisse, ut in dextera parte supplicationis ad Papam ponerentur hæc verba*: RESIGNATIO IN FAVOREM — Videatur Cl. NELLERUS Diss. canonica *de Statu resign. in favorem apud Germanos Trev.* 1765. *§. II. & V.*

** Pro nostra Diæcesi id docent Statuta HERMANNI Archiep. Colon. de an. 1538 & ADOLPHI Archiep. de an. 1548. qui ordinarunt, curam singularem adhibendam esse, dum recipiuntur Resignationes in favorem & permutationes beneficiorum, ut juretur à partibus *nullum simoniæ vitium aut pactionem illicitam intervenisse.* Vide *Cod. Stat. Colon. antiq. p.* 348. 433. — Etiam in Gallia Episcopi eodem Sæc. XVI. Resignationes in favorem admiserunt, teste ESPENIO *J. E. U. P. II. Tit.* 27. *Cap.* 1. *n.* 12. ex Arnulpho RUZÆO Parlamenti Parisiensis Consiliario — Imo Synodus Hildesheimensis celebrata an. 1539. *Tit. de*

de renunc. benef. C. 3. generaliter universis ecclesiasticis personis Beneficiatis districtè inhibuit, *ne audeaus aliter, quàm in manus Episcopi beneficia resignare.* — Synodus Provincialis Moguntina an 1548. habita sub SEBASTIANO Archi-Episcopo C. 69. sub pœnâ nullitatis ordinavit, *ne quis aliter beneficium, quàm in manus n stras dimittere præsumat:* — neque dicas: hæc ordinata de Resignationibus in favorem non intelligi; — nam 1) posterius de resign. in favorem expressè loquitur; 2) pro Resignatione simplici non erat opus aliò abire multis sumptibus, cùm illa jure communi disponente coram ordinariis fieri potuit, consequenter Resignationes in favorem Sæc. XVI. invalescentes his ordinatis occasionem dabant.

§. III.

Hæ *Resignationes in favorem* non æquali ubique placito probatæ sunt; sed mox acerrimos suos hostes expertæ sunt tum extra Curiam * tum in ipsa adeò Curia Romana. **

* Circa annum 1500. modò in curia suprema Parisiorum ventilabatur quæstio: *utrum resignatio in favorem certæ personæ valeret, vel an censenda sit simoniaca?* pensatis argumentis pro & contra, Curia solemni Arresto declaravit eas esse illicitas & simoniacas, cujuscunque demum Authoritate fierent; Quod testatur RUZÆUS cit. *in tract. de jure Reg. privil 32. n. 2. edit. Paris. 1551.* — Hoc tamen Parlamenti Arresto non obstante, usus Resignationum in favorem in Gallia invaluit, in ipso adeò Senatu Regio; teste eodem RUZÆO cit. — Effectus tamen hujus Arresti fuerat, ut nec hodie liceat Ordinariis Galliæ tales Resignationes recipere; dicit enim HERICOURT Advocatus Paris. *Loix Eccles. p. 329. n. II. en france nous ne reconnoissons pas l'autre Collateur ecclesiastique, que le Pape, qui puisse valablement conferer sur une Resignati n en faveur.* — Coram Pontifice hæ Resignationes in favorem perdurarunt usque ad Concil. Tridentinum, in quo CAROLUS IX. Rex Galliæ per suos Oratores novum motum instituit adversus Resignationes in favorem, eas omnino abrogari petens: — Em. PALLAVICINUS *in Historia Concil. Trid. L. 19. C. 11. n. 4.* triginta quatuor adducit Capita per Oratores Galliæ tunc proposita Patribus, inter quæ vigesimum secundum ità habet: *Resignationes in favorem pro certo Capite omnino extinguantur... Cùm per Canones interdicatur, nequis Successorem sibi quærat, aut seligat.*

** Sum-

** Summus Pontifex PAULUS III. an. 1536 ſpecialem Congregationem ordinavit, 4. Cardinalium, *Contareni Theatini*, *Sadoleti*, & *Anglici*, 2. Archi-Epiſcoporum *Salernitani*, & *Brunduſini*, unius Epiſcopi vid. *Veronenſis*, & duorum aliorum Prælatorum, *Abbatis S. Georgii Veneti*, & *Fratris Thomæ Ord. Præd. S. Palatii Magiſtri* : hanc deputaverat ſanctiſſimus ad ſuggerendum Conſilium pro emendanda Eccleſia Chriſti, ejùsque abuſibus; an. 1538. Conſilium ſuum in ſcriptis Pontifici exhibuerunt poſtea impreſſum Coloniæ in *Tom. III. Concil*, *an.* 1551. *p.* 819. *tribus in hoc ſuo Conſilio vicibus Reſignationes in favorem contra Ss. Canones eſſe edixerunt.* — GREGORIUS Papa XIII. equidem Reſignationes in favorem quoad ſubſtantiam admiſerat, ſed mandavit: *ut non ampliùs apponerentur illa verba* : IN FAVOREM : *tanquam non neceſſaria & ſuſpecta*, neque in Capite, neque in Corpore ſupplicationis; & *tunc cepit practicari*, *ut apponeretur duntaxat*: RESIGNATIO ; *poſtea autem Compoſitores ſupplicationum addiderunt* : SIMPLEX , *ità ut hodie communiter ſoleat poni*: RESIGNATIO SIMPLEX — Ità refert Flam. PARISIUS *de reſign. L.* 8. *Tom.* 2. *q.* 7. *n.* 32. — Conſequenter , ùtùt hodie reſignetur in favorem, hæc verba tamen, *in favorem*, non audent ſubire Conſpectum Pontificis ſive in Capite, ſive in Corpore ſupplicæ. — INNOCENTIUS Papa XII. primis ſui Pontificatûs annis facilis erat in admittendis his Reſignationibus, poſtremis verò annis nullam amplius ejusmodi Reſignationem admiſit, quemadmodum refert RIGANTIUS Practicus Romanus in *Reg. Cancell.* 45. *n.* 5.

§. IV.

Aſt nec Authoritas, nec Ratio contra Reſignationes in favorem prævalere potuit. * Quin potiùs, poſtquam ſolenni Bulla à S. PIO V. an. 1568. emanata Epiſcopis Reſignationes in favorem admittere fuit interdictum, ** eædem coram Summo Pontifice perdurârint, imo per Congregationem Cardinalium à CLEMENTE XI. ſpecialiter ſub initium hujus Sæculi deputatam unanimiter deciſum ſit, *uſum reſignationum in favorem continuandum eſſe.* ***

* Suggeſtum à deputata per PAULUM III. Congregatione conſilium manſit abſque effectu; — Propoſitio facta per Oratores Galliæ jubente CAROLO IX. Rege Patribus Concilii Tridentini pariter operata fuit nihil. — Vid. Diſſ. Cl. NELLERI cit. §. XXVIII.

** Hic Pontifex altero mox ſui Pontificatûs Anno 1567 Conſtitutione à ſe edita ſuſpendit facultates omnium interim admittendi Reſignationes quaſ-

quaslibet, donec ipſe regulativum ultimum dediſſet: — poſt octo menſes emanavit illa famoſa Bulla à ſe promiſſa incipiens: *quanta Eccleſiæ*; in ea interdixit Papa 1) *ne ullus coram Ordinariis reſignaret non ſuffultus Cauſa Canonica*; ergo nemo commoditatis gratia Canonicatum ſuum etiam purè in manus ordinarii in vim hujus Bullæ dimittere poſſet. — Prohibuit 2) *ne quovis modo deſignaretur coram ordinariis Succeſſor in beneficio*; ergo nequidem ſupplicari poſſet humiliter à dimittente, ut beneficium dimiſſum Titio conferatur; — Vetuit 3) ſub pœna nullitatis, *ne ordinarius reſignatum ſibi beneficium conferat alicui de ſuis vel reſignantium Conſanguineis, Affinibus, Familiaribus*; — Hoc durum nimis videbatur GREGORIO XIII., quare hic Legem iſtam eatenus temperavit, *ut in beneficiis juris patronatûs non haberet locum*; cúmque hæc moderatio Gregoriana univerſalis ſit, atque Ordinariis favorabilis, puto, eam etiam *de beneficiis juris patronatûs eccleſiaſtici* intelligi, quamvis adhuc ſint hodie Agentes in urbe, qui putent Piſcationi locum eſſe, ſi beneficium juris patronatûs eccleſiaſtici reſignatur coram Ordinariis *contra Bullam Pianam.*

Additio. De hac Bulla Piana gravis momenti hodie exurgit quæſtio, an in Germania ſit recepta, adeò ut beneficia contra illam reſignata in manus Ordinarii ſolers piſcator in urbe impetrare valeat? hanc quæſtionem pro more ſuo eruditè diſcutit Cl. NELLERUS *Diſſ. cit. de ſtatu Reſignationum in favorem* ferè per totum; §. XXV. concludens *Bullam Pianam non eſſe receptam, neque ſpem receptionis affulgere, donec oſtium patebit Romæ reſignationibus in favorem.* Advertit etiam ibi in notis hoc ipſum docuiſſe celeberrimum Germaniæ Canoniſtam BARTHELIUM *ad Tit. de renunc. quòd hæc Bulla nuſquam ſit recepta.* — Verùm pro noſtrâ Diœceſi Colonienſi non leve dubium facit, quod ex Cardinali de LUCA *Tract. de benef. diſcurſ. 65.* adfert: ubi *in una Monaſterienſi* piſcaturæ Canonicatuum ex dicta Piana, piſcator Romæ an. 1670. ſuccubuit quidem, ſed non ex cauſa Bullæ univerſim in Germania non vigentis; cùm probâſſet piſcator reſpectum Bullæ hujus IN COLONIENSI, ac Leodienſi Diœceſibus: — an ergo uſque modo hæc Bulla in terris noſtris obligat? dic: obligâſſe quidem olim, non hodiè, quemadmodum in eadem cauſa pars adverſa pro Diœceſi Monaſterienſi probavit *non uſum* ùt abrogativum Conſtitutionis Pianæ olim receptæ, plures enim Collationes in Diœceſi Monaſterienſi factæ ſunt à Turnariis, ad Reſignationem, ſuis Conſanguineis, & fiunt contra Bullam Pianam.

*** Quoniam INNOCENTIUS PP. XII. ut supra dictum, postremis sui Pontificatûs annis Resignationes in favorem admittere & ad Successores suos transmittere noluit: Congregationem ejus Successor CLEMENS XI. ex Cardinalibus aliisque Prælatis indixit, deliberaturam, super quæstione: *an stylus Resignationum in favorem esset continuandus*? quæ voto unanimi censuit: *continuandum esse*. Ità RIGANTIUS l. cit. — Atque sic tutò Authoritate summi Pontificis frequentantur Resignationes in favorem in hodiernum usque diem.

§. V.

Quanquam *Resignationes* istas *in favorem* veluti illicitas post emanatum Congregationis prædictæ responsum non condemnare ausim, si Simoniâ puræ sint; * atque in subjecta aliàs vere digna ** fiant; illas tamen non satis cohærere cum Concordatis Germaniæ hodie notant eruditi. ***

* Hæc est cautela, quam in resignationibus in favorem observet, & resignans & resignatarius; neque enim summi Pontifices, qui unanimi ore cum Ecclesia universali Simoniacas pactiones in Beneficiorum impetratione hactenus damnarunt, potuerunt aut voluerunt approbare resignationes in favorem simoniâ infectas: meminerint igitur ejusmodi simoniaci, quæ gravis sarcina suas gravet Conscientias, dum ad divinum tribunal rationem reddituri evocantur: neque, sciant, se excusari vulgari & assentatorio illo dicto, *non datur Simonia*, *Simoniæ est præscriptum*, aut aliis ejusmodi vocibus minùs Canonicis: ad Ecclesiam pertinet statuere, qua ratione beneficia ecclesiastica distribuantur; Ecclesia autem ità reprobavit Simoniam in Collationibus beneficiorum, ut consuetudinem in contrarium corruptelam dicat; quà ratione igitur dici potest, *non dari Simoniam*, quin omnes ruant Canones necesse sit?

** Ità est: quare tum Consuetudine, tum Statutis particularibus cautum est, ut nemo se Romam vertat pro impetrando Beneficio in favorem, nisi præhabito prævio ab Episcopo idoneitatis testimonio; neque Romæ ulla resignatio in favorem admittitur sinè illo: inde in omnibus Resignationum Bullis Papa etiam modernus sanctissimus ait de Resignatario: *qui testimonio Ordinarii de vita moribúsque prius, ac etiam idoneitate commendaris*: testimonium hoc ordinarii ad valorem resignationis requiritur, quidquid dicant nonnulli practici Romani, qui ejus defectum aliquando suppleri posse docent: sed tunc meritò resistunt Episcopi Germaniæ, atque si ulteriùs molestarentur, pateret Recursus ad Augustissimum.

*** Cl.

*** Cl. de RIEGGER, poſtquam Renuntiationes in favorem cum conſenſu S. Pontificis validas eſſe dixerat ex mente aliorum JCtorum in *Inſt. J. E. P. II. Tit. de renunc. p.* 205. inquit: *id quod tamen ſaltem quoad renunciationem* IN FAVOREM TERTII *locum non habet in Germania* VI CONCORDATORUM. — Huic ſententiæ ſubſcribit etiam Cl. NELLERUS *Diſſ. cit. Non* quidem *Vi Concordatorum*, ſed *Vi Capit. Cæſ. art. XIV.* §. 1. — Hunc ſequitur Cl. A. SCHMID *in ſuis Inſtit. J. Eccleſ. T. II.* §. *XVII. edit.* 2 *p.* 30. — Sanè ſiquis Concordata Aſchaffenburgenſia attentiùs evolvat, quibus omnes reſervationes & collationes beneficiorum, quæ ordinariis in alternativa præjudicant, per ipſum S. Pontificem improbantur, facili negotio inveniet, reſignationes in favorem adverſari Concordatis; ajunt enim Concordata: in §. DE CETERIS: *per quamcunque aliam diſpoſitionem.... ſub quacunque verborum forma.. non impediemus, quominus de beneficiis cùm vacabunt de Februarii Aprilis &c. Menſibus liberè diſponatur per illos, ad quos eorum collatio &c. pertinebit*; quodſi igitur Canonicus germanus reſignaverit in favorem Romæ, atque poſtea moriatur in uno ex menſibus ordinariorum, nunquid Curia romana impedit, quominus de beneficio reſignato provideatur ab illo, ad quem aliàs de jure pertinet? verùm quia reſignationes in favorem adeò radicatæ modò ſunt in Germania, atque ipſi Turnarii eas frequentari plerumque amant, incaſſum ageret, qui eas in Concordatis abolendas eſſe oſtenderet, niſi fortiori brachio juvaretur.

§. VI.

Ipſi Summi Pontifices pridem agnoverunt Reſignationes in favorem fraudibus fore obnoxias, & præjudicare ſæpiùs juribus ordinariorum Collatorum, * quare Regulam Cancellariæ condiderunt, quæ DE VIGINTI, vel etiam alio nomine DE INFIRMIS RESIGNANTIBUS nuncupatur. **

* Teſtes ſint omnes Curiæ Romanæ Pragmatici, quotquot de re beneficiaria, & Cancellariæ regulis Commentarios congeſſerunt: hi ad unum omnes ajunt, *in Reſignationibus in favorem periculum verſari, ne fraudentur Ordinarii, expectantes, & nominati &c. periculum eſſe, ne de beneficiis in articulo mortis diſponatur; nam infirmus videns ſe jam moriturum, conſilio medicorum, vel importunitate Conſanguineorum, ne Beneficia vacarent per obitum, renunciaret, & de iis diſponeret per viam ſucceſſionis*: hæc in terminis habet Flam. PARISIUS

& post eum omnes alii Practici Romani: his rationibus, *ajunt* moti sunt Pontifices, ut ad coercendas fraudes istas, aliaque inconvenientia avertenda legem, quam saltim possent, medicinalem præservativam ponerent.

** Hæc lex autem medicinalis à malis præservativa est famosa illa regula Cancellariæ DE VIGINTI, aut DE INFIRMIS RESIGNANTIBUS; adferam autem illam, prout sub initium Pontificatûs moderni Summi Pontificis, publicata fuit, more styloque aliàs usitato: *Item voluit, siquis in infirmitate constitutus resignaverit aliquod beneficium, sive simpliciter, sive ex causa permutationis, vel alias dimiserit, aut illius commendæ cesserit, seu ipsius beneficii unius dissolutioni consenserit, etiam vigore supplicationis, dum esset sanus signatæ, & postea* INFRA VIGINTI DIES *à die per ipsum resignantem præstiti consensus computandos, de ipsa infirmitate* DECESSERIT, *& ipsum beneficium quavis Authoritate conferatur, per resignationem sic factam, collatio hujusmodi nulla sit, ipsúmque beneficium nihilominus per obitum censeatur vacare.*

§. VII.

Hujus Regulæ Cancellariæ DE VIGINTI Origo æque incerta est, * ac Resignationum in favorem; in antiquissimo impresso de Sæculo XV. inter Regulas Cancellariæ Papæ SIXTI IV. reperitur in ordine *decima octava*; ** sed per Successores Pontifices, JULIUM II., ADRIANUM VI., CLEMENTEM VII., PAULUM III., & JULIUM III. aucta, atque in eum statum in quo nunc est, redacta fuit. ***

* Flaminius PARISIUS ex SARNENSI *Lib. XII. de resign. in Præf.* tradit, fundatam hanc regulam esse Authore BONIFACIO VIII. anno ejusdem Pontificatûs octavo, adeóque ultimo, 1303. — Ejusdem sententiæ est J. d'AVEZAN *Tract. de resign. benef.* in MEERMANNI *Thes. nov. Jur. Can. & civ. T. IV. p.* 307. ubi ex GOMESIO in præf. ad hanc reg. Authorem primum hujus Regulæ laudat Bonifacium VIII. — *at difficile creditu*, ait GASTELLUS, in Tractatu de usu & praxi Curiæ Romanæ, *Regulam istam à Bonifacio VIII. inductam fuisse; quia, cùm Resignationes in favorem non innotuerint, nisi post tempora Bonifacii, imò earum usus demum frequentari cæperit tempore Schismatis Avenionensis, regula hæc nequit ab eo fuisse inducta, utpote quæ Resignationes in favorem concernit.*

** Ubi

** Ubi fol. m. 143. refertur his Verbis: sub Papa Sixto IV. an. 1472. publicata: *Item voluit, quod siquis in infirmitate constitutus resignaverit aliquod Beneficium sive simpliciter sive ex causa permutationis & postea infra XX. dies de ipsa infirmitate decesserit, ac ipsum Beneficium conferatur per Resignationem, facta collatio hujusmodi nulla sit, ipsumque Beneficium nihilominus per obitum vacare censeatur:* — INNOCENTIUS Papa VIII. immediatus Successor SIXTI IV. an. 1484. iisdem verbis hanc regulam publicari jussit, uti testatur idem impressum fol. 153. — Mox verò, postquam Romæ publicata fuit, an. 1493. in Gallia recepta, & Registris Curiæ Parisiensis inserta fuit, referente ESPENIO *J. E. U. Part. II. Tit. 27. Cap. V. n. III.*

*** Confer regulam à SIXTO IV. & INNOCENTIO VIII. publicatam mox relatam, cum ea ipsa quàm supra §. VI. retuli, & primo intuitu videbis, qualiter per Successores Pontifices aucta fuerit: — JULIUS II. addidit, *dies XX. à tempore præstiti consensûs computandos esse.* — ADRIANUS VI. apposuit verba: *vel aliàs dimiserit:* — CLEMENS VII. addidit: *etiam vigore supplicationis, dum esset sanus signatæ.* — Sub PAULO III. addita sunt ista: *seu ipsius Beneficii unionis dissolutioni consenserit.* — JULIUS III. illa: *aut illius commendæ cesserit:* — Item ista: *quávis Authoritate &c.* Vide PARISIUM *l. sup. cit.* & ESPEN l. cit.

§. VIII.

Utût justa sit hæc regula, pro avertendis fraudibus necessaria ac utilis; praxis tamen invaluit, ut huic ipsi regulæ soleat derogari; * quamvis ipsi Pragmatici Romani adhuc disputent, an huic regulæ Authoritate Papæ valeat derogari? **

* Hodie communiter & de stylo derogatur huic regulæ, quando resignans est absens à Curia Romana, ait CHOKIER *in comment. ad hanc regulam n. 34.* In Italia verò aliquando solet concedi derogatio, quando locus Resignationis distat à Curia: — Ante LEONEM X. hæc derogatio penitus erat incognita; hic Papa primus erat, qui sæpius tempore sui Pontificatûs huic regulæ derogavit, teste GOMESIO *ad hanc regulam Q. 39.* — Immediati ejus Successores non derogabant; PAULUS III. non derogabat, nisi maximam gratiam & favorem facturus referente SARNENSI *ad hanc reg. q. 39.* — Flaminius PARISIUS *de Resign. L. XII. q. 14. n. 4.* inquit: *hæc tamen clausula* (derogatoria) *solet cassari ob fraudes, excepto in materiis* ALEMAN-

NIÆ *& Hiberniæ & aliis locis longinquis.* — Vides hinc pro Germania noſtra ex mente Curialiſtarum praxin derogandi huic regulæ ità invaluiſſe, ut clauſula derogatoria Bullæ Reſignationis inſerta non caſſetur, ùtùt ſit periculum fraudis. — *Rota Romana* die 21. Maji 1540. *in una ſalamantina* reſolvit: derogationem hujus regulæ *non eſſe* inſolitam pro nobilibus & notabilibus perſonis. — In Francia praxis derogandi regulæ de viginti exiſtimatur eſſe *portio Libertatis Gallicanæ*, ſic quidem, ut ſint ibi juris remedia cogendi Papam, ut regulæ de viginti deroget, *quodſi reſignans ſupplicaverit pro derogatione hujus regulæ*, ait MELCHIOR PASTOR in Tract. de Benef. L. 3. C. 6. n. 6. *pro Gallia derogatio denegari nequit, nam ex Stylo Curiæ Clauſula derogatoria dictæ regulæ in literis Beneficialibus apponi ſolet, & quæ ſunt moris & conſuetudinis ſunt ſervanda; ſi autem derogatio fuerit petita & denegetur, reſignatarius appellare poteſt à negatione ſignaturæ tanquam ab abuſu*; teſtatúrque ibi in Senatu Pariſienſi ità fuiſſe judicatum ſuper appellatione interpoſita à Reſignatario contra denegatam derogationem regulæ de viginti. — Ego ſanè miror, in Gallia hanc regulæ derogationem ità paſſim admitti: cùm evidens ſit, hac derogatione regulam *de viginti*, obviando fraudibus, nec non conſervandis juribus Ordinariorum aptiſſimam, & ùt talem in Regno admiſſam & regiſtratam omnino reddi inutilem. — An pro Belgio derogatio iſta ex Stylo Curiæ literis inſeri ſolita vim ſuam habeat in præjudicium Ordinariorum? Quærit ESPEN *J. E. U. P. II. T.* 27. *C. V. n.* 3. referens: cùm an. 1624. petitum eſſet placetum Regium in Concilio privato ſuper litteris proviſionis apoſtolicæ, quibus inſerta erat clauſula derogationis hujus regulæ, Concilium annuit placetum cum hac expreſſa clauſula: *ſinè partium præjudicio, quibus liberum erit adhibere media in Reſponſione aut Scriptis ſuis deducta, judicibus ordinariis tam in petitorio, quàm in poſſeſſorio: cum hac tamen cautela, ut ſi conteſtationis deciſio penderet à* PUNCTO DEROGATIONIS REGULÆ DE XX. DIEBUS *in Bulla expreſſæ, dicti judices nihil ſtatuant, niſi ſuam Majeſtatem certiorem deſuper fecerint, judiciumque ſuum adpoſuerint.*

** Videantur GOMESIUS, CHOKIER, REBUFFUS, GARCIAS Pyrrhus CORRADUS aliique — præ ceteris autem conferri meretur Carolus MOLINÆUS JCtus Gallus de Sæc. XVI. in ſuo commentario analytico ad hanc reg. de XX. n. 95. impreſſo Lugduni 1551.

§. IX.

§. IX.

Quidquid diſputent Interpretes: pro Germania certum eſſe videtur: Regulæ Cancellariæ de viginti nullatenus derogari poſſe, & quidem PRIMO: Quia hæc Regula tranſiit in Legem Germaniæ, utpote à Natione noſtra acceptata, quousque penes illam adhuc continuatur praxis reſignationum in favorem. *

* Quod Regula de viginti à Natione germanica recepta ſit, veluti Lex nationis regulativa Reſignationum in favorem, nullum poteſt eſſe dubium: ex quo praxis reſignandi in favorem, Collatoribus ordinariis germaniæ odioſa, invaluerat, germania noſtra, certa, per regulam de viginti libertatem reſignationum in favorem reſtringi, & aliqualiter ſaltem jus ordinarium Collatorum conſervari, eam acceptavit; Exemplo nationis Gallicanæ, vid. Celeb. BARTHELIUS *in Annot. ad P. Engel. Tit. de renunciat.* — Quodſi verò hæc regula obliget in vim legis à natione noſtra acceptatæ, & uſu receptæ: qui ſuſtineri poteſt, illi invità natione derogari poſſe? Dum ſic ob intereſſe privatum unius aut alterius reſignantis in favorem lex totius nationis in favorem Collatorum germaniæ recepta infringeretur. — Illa omnia momenta hic locum habent, quæ probant Pactis & Concordatis Germaniæ, natione invita derogari non poſſe; — Quemadmodum igitur eruditus VAN DE VELDE Prof. Jur. Lovanienſis in notis Mſſ. ad hanc regulam pro Belgio obſervat, apud ESPENIUM l. cit. regulæ iſti non poſſe derogari; quatenus uſu in Belgio eſt recepta per modum legis, ſeu conſuetudinis perpetuæ, ita & rectè à germania prætenditur, regulæ iſti vim fieri non poſſe ex eadem cauſa, quòd in legem generalem uſu ac conſuetudine receptam tranſierit. — Quare hic locum eſſe arbitror *Capit. Cæſ. Art. XIV.* §. 1. ubi promittit Imperator: *Wir ſollen und wollen auch in künftiger unſerer Regierung bey dem heiligen Vater dem Pabſt und Stuhl zu Rom unſer beſtes Vermögen anwenden, daß von demſelben gleich Wir ohnehin des Vertrauens ſeynd die Concordata Principum,.. Wie auch eines jeden Ertz-und Biſchofen, oder deren Dom-Capitulen abſonderliche Privilegia, hergebrachte Statuta und Gewohnheiten allerdings beobachtet &c.* adde §. 3. ibid.

§. X.

Secundò: Quia derogatio Regulæ Cancellariæ de viginti, cedit in apertum præjudicium Concordatorum germaniæ & ordinariorum Collatorum. *

* Concordata Afchaffenburgenfia tum in inftrumento à natione noftra erecto, tum in Bulla confirmatoria Nicolai V. ità difponunt: *Idem fanctiffimus Dominus nofter* PER QUAMCUNQUE ALIAM RESERVATIONEM *gratiam expectativam*, *aut* QUAMVIS ETIAM DISPOSITIONEM, SUB QUACUNQUE VERBORUM FORMA *per eum aut ejus Authoritate factam vel fiendam, non impediet, quominus de illis, cùm vacabunt de Menfibus Februarii, Aprilis, Junii, Augufti, Octobris & Decembris liberè difponatur per illos, ad quos collatio, provifio, præfentatio, aut alia quævis difpofitio pertinebit.* Promittit hic in vim pacti Summus Pontifex, per nullam difpofitionem, aut refervationem fub quacunque verborum formâ fe impediturum effe Collatores ordinarios in fuis juribus conferendi beneficia vacantia in menfibus prædictis: nonne autem hæc ipfa ordinaria conferendi facultas concordatis ftabilita perimitur, fi, admifsâ derogatione Regulæ Cancellariæ de viginti, refignatarius è vivis difcedat infra XX. dies in menfibus Februarii, Aprilis? &c. Regula Cancellariæ de XX. illæsâ fubfiftente, mortuo refignatario infra XX., beneficium vacabit *per obitum*, non per refignationem, atque ordinario Collatori jus fuum illæfum confervabitur, veluti apertus Concordatorum textus ftatuit. — Concordatis adverfatur omnis præventio ordinariorum Collatorum in jure conferendi beneficia: nonne autem hæc ipfa eft præventio, fi derogatur Regulæ Cancellariæ, & defuncto refignante infra XX. in menfe ordinarii beneficium *non per obitum fed refignationem* vacet? — Audiri hic omnino meretur laudatus antea BARTHELIUS Ss. Canonum in Univerfitate Wirceburgenfi olim Profeffor Sedi Apoftolicæ devotiffimus in Tractatu Hiftorico Canonico feu Diff. 3. ad Concordata Germaniæ à p. 118. cujus verba notatu digna huc tranfcribo: "Hæc autem, (refignatio in favorem) ut plenum fuum effectum habeat, & in vim ejufdem beneficium refignatum cenfeatur vacare, requiritur juxta regulam Cancellariæ de viginti, five de infirmis refignantibus, ut refignans, fi in infirmitate refignaverit, viginti dies à die præftiti confenfus in refignationem, fupervivat. Hos fi non fupervixerit, beneficium non per refignationem, fed per obitum vacare dicendum eft, ut inquit dicta Regula. Quodfi proinde illud beneficium aliunde non fit refervatum, v. g. quod vacet in Curia, vel in menfe papali, fubintrat, & in falvo manet libera Ordinariis poftliminio ab habitu ad actum, juxta jus antiquum & primigenium reducta collatio, quam nulla difpofitione turba-

turbare, aut impedire, disertis verbis in §. *de ceteris* Summus Pontifex promisit. Unde sufficienter colligere est, quid sentiendum de eo, quod hodie communiter, & de stylo Curiæ derogari soleat allegatæ Regulæ per insertam Rescripto hanc similemve Clausulam: *non obstante Regula de viginti*: ita ut in vim hujus Clausulæ Beneficium resignatum, etiamsi resignans dictos viginti dies non supervixerit, contra apertum tam salutaris Regulæ tenorem per resignationem vacare censeatur. Quamvis enim in Gallia hujus derogationis liberior cursus vigeat, eo quod ibidem Jus Præventionis suum adhucdum hodie locum habeat: alia tamen omnia in nostra Germania vel ex hoc ipso Capite elicienda esse liquet, quod juxta §. V. Sect. II. Cap. II. Dissertationis nostræ generalis dictum jus præventionis apud nos exulet penitus & ignoretur. Igitur non nisi cum summo Juris Ordinariorum præjudicio hæc dictæ Regulæ derogatio in nostra Germania admittitur; quale tamen præjudicium cum unice in causa sit, cur in casu Reservationis, vel Vacationis in Curia derogatio hujus Regulæ vel plane non, vel saltem, ut CHOCKIER ait *num.* 34. *ad hanc regulam* non tam facile admittatur, quatenus illa salva manente, & non derogata Regula ipsa libera Beneficiorum illorum collatio summo Pontifici salva maneat, & conservetur; Ordinariis Germaniæ haud credimus, succensendum erit, si & illi hoc sibi, suoque libero Juri per subinductam dictam Clausulam derogatoriam imminens præjudicium quovis meliori modo studeant abs se amoliri, incitati maxime Exemplo Belgarum, apud quos, cum alternativa mensium nulla præventione impedienda pariter vigeat, dicta clausula derogatoria nunquam admissa fuit, neque hodie admittitur... Quibus omnibus demum accedit, quod ex eo quoque non satis laudanda, & approbanda videatur hæc Clausula, quod Styli sit, &, ut inquit MOLINÆUS *in Comment. ad hanc Regulam*: "passim " sine delectu fiat (hæc derogatio) additis quinque Ducatis, unde " nemo non videt, Abusum, & Illusionem esse, quasi hæc Regula " Nundinationis causa facta sit, utque Carius Bullæ veneant" quamvis igitur verba quibus hæc retulit MOLINÆUS, asperiora, & nobis minus reverentialia videantur, atque propterea per factam hoc loco eorundem insertionem (quod expresse protestamur) nequaquam à nobis adoptentur, approprienturque; illud tamen ipsa experientia satis edocet, saluberrimam illam *de infirmis Resignantibus* Regulam promiscua hac, & arbitraria derogatione fere inutilem & superfluam hodie,

die, non sine offensa Catholicorum & Protestantium hisce in partibus reddi, eamque proin esse de illis praxibus, de quibus viri uti Purpura ita doctrina conspicui sentiunt, expedire illas, in Curiam invectas non esse, nec ibi retineri. Hucusque Celeberrimus BARTHELIUS.

§. XI.

TERTIÒ: Quia derogatio ista Regulæ Cancellariæ de viginti pertinet *ad gratias illas informes*, quæ in Art. XIV. §. I. Capitulationis Cæsareæ improbantur, contra quas officium suum sese interpositurum esse disertis verbis ibidem promittit Augustissimus. *

* His Verbis: *Wir sollen und wollen auch in künftiger unserer Regierung, bey dem heiligen Vater dem Pabst, und Stuhl zu Rom unser bestes Vermögen anwenden, daß von demselben, gleich Wir obnehin des Vertrauens seynd, die Concordata Principum, und die zwischen der Kirche, päbstlicher Heiligkeit oder dem Stuhl zu Rom und der deutschen Nation aufgerichtete Verträge, wie auch eines jeden Erz- und Bischofen, oder deren Dom-Capitulen, absonderliche Privilegia, hergebrachte Statuta und Gewohnheiten allerdings beobachtet, und dagegen* DURCH UNFÖRMLICHE GRATIEN, *Rescripten, Provisionen, Annaten, der Stift Mannigfaltigung, Erhöhung der Officien im Römischen Hof, und Reservation, Dispensation, und sonderlich Resignation, dann darauf unternehmende Collation allsolcher Præbenden, Prælaturen, Dignitæten und Officien (welche sonsten per obitum ad Curiam Romanam nicht devolviret werden, sondern jederzeit, ohneracbtet, in welchem Monat sie auch ledig und vacirend würden, denen Erz-und Bischöfen, auch Capitulen und anderen Collatoren heimfallen) Wie weniger nicht per Coadjutorias Prælaturarum Electivarum & Præbendarum super Statu Nobilitatis, oder in andere Wege, zu Abbruch deren Stifteren, Geistlichkeit, und anders wider gegebene Freyheit und erlangte Rechten... in keine Weise gehandelt.* — Hoc Textu informes gratiæ reprobantur. — Gratia autem quâ Regulæ Cancellariæ de viginti derogatur, nonne dicenda est *informis*, utpote repugnans legi & consuetudini Germaniæ atque ipsis Concordatis? — Cavetur præterea, omnes Collationes beneficiorum impediendas fore, quæ per obitum ad Curiam Romanam non devolvuntur: sed beneficium resignantis mortui infra XX. dies in mense ordinarii non devolvitur per obitum ad Curiam Romanam, ergo in vim Capitulationis Cæsareæ,

ordi-

ordinarii Collatores manutenendi ſunt, ſi reſignans infra XX. moriatur in menſe ordinarii, etſi gratiâ informi regulæ de viginti fuerit derogatum.

§. XII.

Unde AUGUSTISSIMUS IMPERATOR, qui pro Concordatis & Juribus Germaniæ ſollicitè ſemper excubat, anno hujus ſæculi quinquageſimo, hanc derogationem Concordatis adverſari judicavit manutenendo proviſum ab ordinario Collatore, contra Reſignatarium proviſum cum Clauſula derogatoria Regulæ Cancellariæ de viginti. *

* Author annotationum BARTHELII ad Tit. de Præbend & Dign. p. 108. enarrat caſum de an. 1747. ſequentem his verbis: Contigit in hac materia caſus Paderbornæ, qui inter Conſilium aulicum & Curiam Romanam diſceptatus eſt: reſignavit Romæ D. de Galen in favorem D. de Fùrſtenberg, & in Supplica petiit derogari Regulæ Cancellariæ; Procurator dein in præſtito juramento & conſenſu hoc omiſit petere, ut Bullæ insereretur. Hic obiit dein intra XX. dies, & ſic Præbendam D. de Wenge ſuo contulit Nepoti D. de Wenge. Recurrit dein D. de Fürſtenberg Romam, & poſt diſcordantia Vota tandem concluſum eſt, quia in Supplica petitum eſt huic Regulæ Cancellariæ derogari, gratiam hanc jam tum factam eſſe, novamque ediderunt Bullam, & hanc gratiam ad tempus datæ retraxerunt, cui ſe merito oppoſuit D. de Wenge, & Manutenentiam in ſuo jure à Conſilio aulico Viennæ petiit — an. 1750. Reſcripſit Senatus Imperii aulicus inter alia: *Es können Ihro Kaiſerl. Maj. nicht anders, dann für einen offenbaren Einbruch in die beſagtem Dom-Capitul hierunter zu ſtatten kommende Concordata anſehen, daß er, Impetrat ſich unterfangen, nach dem bereits erfolgten Hinſcheiden des von Gablen eine anderweite Päbſtliche Collation auf mehr berührte Canonicat cum derogatione Regulæ Cancellariæ de XX., und mit Zuruckſetzung des dati auf den 8. Febr.* 1747. *als den Tag der erſtern Bullæ Pontificiæ ſub- & obreptitie zu erſchleichen, &c.* Item ad Capitulum Paderbornenſe: *Ihro Kaiſerl. Maj. hätten mißfälligſt bemerken müſſen, daß beſagtes Dom-Capitul, ohne ſich deſſen ſchuldigſter maſſen zu erinneren, daß durch keinerley Päbſtliche Reſervationes, Derogationes oder Diſpoſitiones, denen mit der teutſchen Nation errichteten Corcordaten der geringſte Nachtheil zugezogen werden kœnne, in der alleinigen Ruckſicht auf die in der zweyten Bulla Pontificia enthaltene Clauſulam derogatoriam de XX.*

zu derselben Vollstreckung so willig die Hände geboten habe.... Ihro Kaiserl. Maj. wollen solchemnach Capitulum Reichsväterlich ermahnet haben, für das künftige in dergleichen Fällen mit mehrerer Behutsamkeit zu Werk zu gehen, das hierunter versirende gemeinsame Interesse aller teutschen Kircken besser, als beschehen, zu beherzigen, und durch Annehmung eines so irrig als der Folge halber nachtheiligen Principii (ob könne der Regulæ Cancellariæ de XX. in præjudicium Jurium ordinariorum Collatorum zum größten Præjuditz deren Concordaten auf einigerley Weis derogirt werden) zu ferneren gefährlichen Weiterungen nicht selbst den Anlaß zugeben &c. Vid. MOSER *Tract. von der teutschen Religions-Verfassung p. 679. seqq.* — Igitur extra omne dubium est, quòd, si Casus eveniret, quod resignatarius intra XX. dies obiret in mense ordinarii, non obstante Clausula derogatoria hujus Regulæ, provisus ab ordinario ab Augustissimo manutenentiam contra Resignatarium Jure optimo sperare queat.

§. XIII.

Levis momenti sunt, quæ sententiæ oppositæ Patroni in medium proferunt, argumenta, ajunt 1mò: Qui potuit ponere Legem, poterit & derogare: * 2dò, Summus Pontifex hanc Regulam potuisset simpliciter omittere, quidni & eidem derogare? ** 3tiò: usus & observantia derogandi obtinet *** ergo Summo Pontifici est Jus quæsitum?

* Huic pro Belgio respondet Cl. VAN DE VELDE in not. MSS. ad hanc Regulam: *Nequaquam: quia licet derogatio ista faciat primò quidem cessare Regulam, quatenus hæc habet initium à sua Sanctitate, non tamen quatenus hic usu recepta est per modum legis seu consuetudinis perpetuæ?* — Quidni eodem responso utar pro Germania? in qua Regula ista usu ac consuetudine recepta est, *exuendo naturam Regulæ Cancellariæ quà talis*, transiens in legem universalem Nationis nostræ; dixi: *exuendo naturam Regulæ Cancellariæ quà talis*, unde non moritur cum moriente Pontifice, uti ceteræ Regulæ Cancellariæ, neque resuscitatur, dum ceteræ Regulæ Cancellariæ à neò-electo Pontifice publicantur, sed semper vivit, quousque pacta Nationis nostræ cum Pontifice perdurant; hæc autem semper manent, nisi aliud paciscentibus placuerit, ità & Regula Cancellariæ de viginti.

** Ad hoc respondet BARTHELIUS his verbis: *Verum est, Summum Pontificem hanc regulam simpliciter potuisse omittere; id autem cùm*

non

non fecerit, ſed per eam Epiſcoporum favori proſpexerit, in Concordatis autem magis adhuc voluerit proſpicere, non potuiſſet eſſe intentio in Concordatis liberè huic regulæ iterum derogandi.

*** Ità Facti Species & Deductio Juris, quæ in Causâ prædictâ coram Judicio Imp. aulico, tum pendente in favorem reſignatarii prodiit, atque extat in *ſelect. Juris publ.* Tom 32. & ſeqq. — Verùm praxis & obſervantia nihil juvat reſignatarium; regula *de viginti* pro fine habet, ut evitentur fraudes, ne reſignationes in favorem in præjudicium ordinariorum paſſim admittantur; ergo nulla obſervantia contra eam prævalere poteſt: — deinde hodie nemo in obſervantia ſe fundare auſit, quia in favorem regulæ de viginti à Conſilio Imp. aulico judicatum iri, ſupra relatum eſt.

§. XIV.

Regula hâc DE VIGINTI integrâ ſubſiſtente: varia circa eam dubia practica facilè obvia veniunt reſolvenda; Et quidem

Quæritur 1) an regula hæc effectum habeat ſi ſanus reſignet & moriatur infra XX.? R. Affirmativè, tum: quia id erui videtur ex verbis per Clementem VII. additis: *etiam vigore ſupplicationis dum eſſet ſanus ſignatæ*: ex quibus verbis, ait LOTTERIUS JC. *de re benef. L. III. p.* 84. Sublata eſt ferè omnis antiquorum controverſia, cùm deinceps fruſtratorium ſit quærere de infirmitate reſignantis ejúsve ſtatu: ſed ſufficiat quem morte naturali infra viginti dies defunctum eſſe: non itaque exaudiendus eſt P. Wollf. SCHMID *Tit. de Renunc.* dum contrarium abſque lege & omni ratione ſuſtinet. — Miror autem eundem Authorem in hanc antiquorum opinionem, Nationi noſtræ odioſam lapſum eſſe, dum Flaminius PARISIUS Advocatus Romanæ Curiæ *Lib.* 12. *de Reſig. Q.* 5. *n.* 6. pridem in favorem Ordinariorum Collatorum Germaniæ docuit: *unde hæc Regula habebit locum, non ſolùm ſi infirmitas erat à Principio, ſed etiam ſi medio tempore & IN FINE occurrat & ſic ante Conſenſum,* ET POST CONSENSUM; — Tum etiam, quia alterum ſaltem motivum urget etiam contra ſanos reſignantes in præjudicium Ordinariorum Collatorum; — Demum in dubio ſemper in favorem Ordinariorum Collatorum ſtat præſumptio, favorabile autem eſt Ordinariis Reſignationem ſuo fruſtrari effectu, ſi reſignans aliàs ſanus ſubitò intra XX. obierit; nec obeſt eadem an diverſa infirmitas fuerit, ſatis eſt, ſi obierit reſignans.

Quæritur 2) quando reſignans dicatur ſupervixiſſe XX. dies? Status quæſtio-

nis hic eſt: an Regula hæc requirat XX. dies liberos & plenos inter diem admiſſæ Reſignationis & diem mortis, ita ut nec dies præſtiti conſenſûs, nec dies mortis computetur? — Caſus hic an. 1680. contigiſſe fertur in libro, cui titulus: JOURNAL DU PALAIS *Tomo* 10. *p.* 426. Multum pro & contra tum diſputatum fuit in magno Parlamento Pariſienſi: tandem an. 1682. Cauſa deciſa fuit: tales dies requiri: ratio decidendi potiſſima hæc erat: Dictio A- ſeparativa eſt & excluſiva, ergo dies præſtiti conſenſus non computatur — qui verò die vigeſimo à die præſtiti conſensûs moritur, ille obiiſſe cenſendus eſt infra XX. ad effectum hujus Regulæ, quæ requirit reſignantem SUPERVIXISSE XX. dies: atque huic judicato in Germania inſiſtendum eſt, quia eſt inhæſivum Regulæ, odioſum Reſignatariis & favorabile ordinariis Collatoribus.

Quæritur 3) ſi penſatis omnibus ſit dubium, an reſignans infra XX. obierit, an eos ſupervixerit, e. g. die vigeſimo primo poſt diem præſtiti conſenſûs reſignans reperitur mortuus: pro quo ſtabit præſumptio? hic procedendum eſt eodem modo, ſicutì in Caſu, qui in Eccleſia Collegiata ad S. Severinum Coloniæ contigit, ubi die 1mà Novembris (qui erat Menſis univerſitatis) Beneficiatus repertus fuit mortuus; Dubium erat, an die ultimo Octobris, adeoque in turno, an in Menſe univerſitatis obierit? ubi varia reſponſa prodierunt: optimum reſponſum erat illorum, qui cum BARTHELIO *ad Tit. de Præb. & Dign. p.* 207. reſolvebant: quod adfirmanti in turno eſſe mortuum incumbat probatio, vita enim tamdiu in poſſeſſione eſt, donec probetur adempta; ità & in noſtro Caſu adfirmans, reſignantem die vigeſimo obiiſſe, ſubire debet onus probandi, *quia pro vita eſt præſumptio, niſi probetur adempta.*

Quæritur 4) Quid ſi reſignans moriatur quidem intra XX. ſed in Menſe Indultarii aliàs Papali, an vacabit per obitum, ità ut ad indultarium tunc pertineat proviſio non obſtante clauſula derogatoria regulæ de viginti Bullæ Reſignationis inſerta? — Equidem Cl. BARTHELIUS *Diſſ* 3. *ad Concor. Germ. l. cit.* reſpondet: Derogationem Regulæ habere locum ſi reſignans moriatur in Menſe Papali — & rectè: ſi nullus adſit Indultarius, quia tunc de nullius præjudicio agitur: Papa derogando regulæ, juri, quod poſſidet, renuntiare poteſt: — Sed Barthelius dubium non movet, ſi reſignans moriatur infra XX *in Menſe Indultarii?* Reſpondeo: Beneficium tunc vacare *per obitum in favorem Indultarii*: moveor 1) quia multi hodie ſuſtinent *indultum hoc non* eſſe Privilegium *purum, ſed remuneratorium & debitum* Eminentiſſimis noſtris Archi-Epiſcopis

Indul-

Indultariis — vide *Tom. II. Concordatorum Obſ. XX. cit.* — Exercit. jurid. Cl. Nelleri *Caſu Canon.* — Trev. an. 1772. — ergo huic indulto conceſſo præjudicari non poteſt, ne fiat illuſorium. — 2) Indultum hoc eſt reſuſcitativum poteſtatis nativæ & primigeniæ, quam Archi-Epiſcopi per XI. Sæcula habuerunt conferendi Beneficia ſuæ Diæceſeos. — 3) Beneficium hoc vacat *per obitum*, non alteri niſi *indultario*, ergo. — Sed proviſus ab Indultario tenetur petere Confirmationem, quid, ſi illa denegetur; Reſpondeo, de rigore novâ proviſione non indeget — deinde idem ſupereſſet remedium, ſi canonicè electo ſua confirmatio abnegetur. — An Regula hæc *de viginti* etiam concernat Reſignationes coram Ordinariis, examinat Espenius *J. E. U. P. II. T. XXVII. de Reſig. C. V. n.* 30. & Tom. III. in *Supplem. J. E. Un. p.* 123 quem ſequere. — Hæc ſunt, quæ pro conſervando integro Concordatorum textu ſcripſi, & pro defendendis juribus Ordinariorum Collatorum, quantum mihi otium temporis ſuperfuit, elaboranda eſſe, neceſſarium & utile judicavi.

III.

DISSERTATIO
JURIS ECCLESIASTICI PUBLICI
AD
CONCORDATA GERMANIÆ
DE JURE DEVOLUTO
SI CAPITULUM ECCLESIÆ CATHEDRALIS GERMANIÆ MEDIATUM NON ELIGAT INTRA TRIMESTRE.

DEFENDENTE R. P. ROMUALDO JOCHMARING, MIN. CONV. PRESB.

§. PRÆLIMINARIS.
OCCASIO SCRIBENDI.

Prodierunt, Authore Anonymo, *Obſervationes hiſtorico-juridicæ in Concordata Nationis germanicæ cum Sede romana*: recuſæ a. 1773. in Tomo II. libelli, cui titulus: *Concordata Nationis germanicæ integra, variis additamentis illuſtrata*; quanquam ſingularem obſervationes iſtæ præ ſe ferant eruditionem, quod tamen inter eas minus adcuratè obſervari videtur, eſt,

eſt, quod obſervatione XX. ſub lit. l) p. 82. his verbis refertur: *circa electiones Epiſcoporum diſponit c. 41. de elect., quod Capitulum teneatur intra tres menſes eligere; hoc tempore elapſo, quod ad Metropolitanum cum Conſilio Capituli ſui pertineat, intra tres menſes novum Epiſcopum ordinare: ceu etiam e. g. an. 1587. Eccleſiæ Mindenſi è jure devoluto proſpexit Archiepiſcopus Colonienſis; omittente Metropolitano, vel ubi Eccleſia Metropolitica vacat, mox poſt elapſos tres menſes ad Papam è jure devoluto pertineret proviſio: quodſi electio eſſet peracta, electus verò conſenſum in electionem procraſtinaret, eatenus tempus determinat Cap. Cupientes 16. de elect. in 6., quo elapſo adeſſet Caſus Reſervationis per Concordatum Aſchaffenburgenſe factæ. Hæc omnia quàm clara ſunt, tam confuſa reddere intendunt Curialiſtæ.* — Hucuſque Anonymus. — Tria in hâc obſervatione ſunt conſideratione digna; 1) An diſpoſitio *cap. 41. de elect.* uſque modo effectum habeat? an verò Concordatis omninò conforme ſit, ut, ſi Capitulum Eccleſiæ Cathedralis non eligat, jus providendi eo caſu devolvatur ad ſummum Pontificem, cui competit jus confirmandi omnes Epiſcopos tum mediatos tum immediatos? 2) An Exemplum, de Archiepiſcopo noſtro Colonienſi ERNESTO adlatum faveat Anonymo? 3) An textus Concordatorum contineat illum reſervationis caſum in ſenſu Anonymi, ut *procraſtinato per electum conſenſu & confirmationis negotio*, jus providendi ad Pontificem devolvatur? Demum cùm plures moderni J. E. G. Interpretes exemplum Epiſcopi Tridentini nuper demortui, à ſummo Pontifice jure devoluto proviſi adferant, ex quo jus devolutum Summi Pontificis quoad Eccleſias Cathedrales mediatas germaniæ ſtabilitum eſſe credunt, quæritur 4) an ex illo in favorem juris devoluti Pontificii quidquam colligatur? pro quibus elucidandis ſit

DISSERTATIONIS

§. I.

Magna ſemper ſollicitudine curavit Eccleſia, ne Eccleſiæ Epiſcopales * nimis diu ſuis viduatæ paſtoribus exiſterent; quare jam pridem ordinatum eſſe legimus, INTRA TRES MENSES Ordinationes Epiſcoporum per Metropolitanos celebrandas eſſe, ** niſi neceſſitas inexcuſabilis aliud exigeret. ***

* De Eccleſiis ſolùm Epiſcopalibus ſeu Cathedralibus nobis hic ſermo eſt, nullatenus autem de beneficiis inferioribus.

** Synodus Chalcedonenſis an. 451. Can. 25. (qui refertur apud Gratianum Can. 2. Diſt. 75.) ità ſtatuit: *quoniam quidam Metropolitanorum, quantum comperimus, negligunt commiſſos ſibi greges, & ordinationes*

nes Episcoporum facere differunt, placuit Synodo: INTRA TRES MENSES *Ordinationes Episcoporum celebrari*; — Josephus Ægyptius in sua Canonum Arabica paraphrasi apud VAN ESPEN Tom. III. p. 251 aperit causas, quae Metropolitanos movebant, ut differrent Episcoporum Ordinationes: *quandoquidem*, ait, *nonnulli Metropolitani, ex lucri & populi sibi congregandi aviditate, ordinationes Episcoporum differunt; visum est Synodo ut Episcopi ordinationem non differant ultra tres menses à morte decessoris.* — Sanctus GREGORIUS scribens Constantino Mediolanensi Archiepiscopo L. 6. Epist. 14. ait: *sacri Canones* ULTRA TRES MENSES *praecipiunt Ecclesiam non vacare*: — & ad Archiepiscopum Ravennatensem Marianum Epist. 39. apud Gratianum Can. 11. D. 50. ULTRA TRES MENSES *Ecclesiam vacare Pontifice Statuta sacrorum Canonum non permittunt*; — hic autem *per sacros Canones & Statuta Canonum* intelligi Canonem Concilii Chalcedon. adlatum dubitari nequit, quia illius temporis alius Canon ignoratur, qui terminum trimestrem ordinationi faciendae praefixisset: — Saeculo VIII. Synodus Vernensis Can. 13. ait: *post mortem Episcopi non liceat Episcopatum esse sine Pastore supra tres menses*: ut autem ambigi nequeat, Canonem Concilii Chalcedon. hic innovari, addit *Synodus Vernensis* suo Canoni hanc epigraphen: *ex Synodo Chalcedonensi.*

Additio: Electio, confirmatio & ordinatio Episcopi juxta disciplinam priorum temporum erant omnino indistincta, atque eodem tempore peragebantur, unde aliud tempus pro Electione, & aliud pro Confirmatione aut Consecratione statutum non erat, sed Metropolitanus, sine cujus consensu nemo poterat esse Episcopus, *secundum Concilium Nicaenum Can. 6.* confirmabat & consecrabat; atque haec omnia *intra trimestre* fieri oportebat, ut Ecclesiae à morte Decessoris de Pastore integre fuerit provisum.

*** Hoc ipsum colligitur ex Canone 25. Conc. Chalced. cit.: *nisi fortè necessitas inexcusabilis praeparet* (vel uti alia Lectio Dionysii habet: *coegerit*) *tempus dilationis extendi*: — Synodus Vernensis cit. inquit: *nisi talis necessitas grandis extiterit, ut nullo modo aliter fieri non possit.* — Ut autem ratio pristina protelandi ordinationes Episcoporum videlicet: *occupatio redituum vacantis Ecclesiae* penitus cessaret, ordinatum fuit: *ut reditus Ecclesiae viduatae penes oeconomum ejusdem Ecclesiae integri reserventur.* Can. cit.

§. II.

Quodsi Ordinatio Episcoporum ultra trimestre sine causa dilata fuit, omnis controversia in Synodis provincialibus terminata fuit, atque earum Authoritate Ecclesiis provisum; * adeò, ut jus illud devolutum ad Summum Pontificem ante jus novum Decretalium penitus fuerit incognitum. **

* Cùm enim ad Sæculum VIII. usque, quo collectio Pseudo-Isidori invaluit Synodi Provinciales Eximiam *in Causis Majoribus* exercuerint potestatem, mirum nemini videri debet, authoritate earum Ecclesiis vacantibus fuisse provisum; — HIERONYMUS *à Costa* in Tract. de orig. & propag. provent. eccles. p. 105 apud Cl. BARTHELIUM Diss. 6. ad Concord. germ. Cap. II n. III. observat: *ante jus novum decretalium, non facilè reperire est, ob negligentiam inferiorum recursum patuisse ad Sedem Apostolicam, sed siqua difficultas oriebatur, in Synodo provinciali terminabatur.*

** Patet ex antè dictis: quid igitur sentiendum sit, de opinione P. Wolfgangi SCHMIDT L. 3. T. 36. p. 497. *jure divino jus devolutionis Summo Pontifici reservatum esse docentis*, ex iisdem facili negotio colligitur: in Synodis Provincialibus, extra fines Ecclesiæ Romanæ & Diœcesin Pontificis propriam, etiam in casu supplendæ negligentiæ omnem difficultatem fuisse sublatam l. cit. p. 393. idem rectè docet: quâ ratione igitur jus devolutum inter jura primigenia & essentialia referri potest, præcipuè, cùm hujus juris devoluti origo nonnisi posterioribus sæculis, postquam Collectio Pseudo-Isidoriana innotescere cœpit, invaluerit: id autem non diffitemur, ad Summum Pontificem pertinere supremam & universalem Curam & Superintendentiam omnium Ecclesiarum *arguendo, instando, monendo*, ut ii, ad quos pertinet, provideant, imo *etiam providendo* per semetipsum, si per Episcopos Comprovinciales secundùm præscriptum Ss. Canonum & universalis Ecclesiæ, Sedi vacanti provideri nulla ratione possit, aut provideatur de indignis.

§. III.

At jure novo Decretalium, jus devolutum * circa beneficia minora primò ** postea verò quoad ipsas Ecclesias Cathedrales, *** introductum, & stabilitum fuit.

* *Jus devolutionis* nobis est translatio juris, pro ea vice amissi, in superiorem, ob negligentiam in eligendo, conferendo & providendo — de RIEGER *P. II. Instit J. E. ad Tit. de supplen. negl. præl.*

** Sæc.

** Sæc. XII. id contigisse videtur anno videlicet 1179. quo in Concilio Lateranensi sub ALEXANDRO III. habito jus hoc pro beneficiis inferioribus collativis receptum & firmatum fuit; ejusdem constitutio refertur in *C.* 2. *de Concess. præb.* — Sed constitutio ista ad Ecclesias Majores & Episcopales non pertinuit: veluti colligitur ex *Cap.* 12. *de Concess. præb.* in quo Innocentius III. an. 1210. contra Archiepiscopum S. Severinæ in Calabria, qui jus providendi Ecclesiæ Cathedrali suæ Provinciæ ad se devolutum esse asserebat, quia Capitulares intra terminum Concilii Lateran. non elegissent, rescripsisse legitur: *Quod Canon Lateranensis Concilii ab Alexandro Papa contra negligentes editus, ad Archiepiscopatum vel Episcopatum non solet extendi*: ecce! etiam Sæc. XIII. initio *jus devolutum* adhuc ignorari.

*** Anno vid. 1215. in Concilio Lateranensi IV. sub Innocentio III. Can. XXIII. qui refertur in *Cap.* 41. *de Elect.* quod, quia præsentis controversiæ objectum constituit huc transcribere placuit: "Ne pro Defectu Pastoris Gregem Dominicum Lupus rapiat, invadat, aut in facultatibus suis Ecclesia viduata grave dispendium patiatur; volentes in hoc etiam occurrere periculis animarum, & Ecclesiarum indemnitatibus providere: statuimus, ut ultra tres Menses Cathedralis, vel Regularis Ecclesia Prælato non vacet. Intra quos (justo impedimento cessante) si Electio celebrata non fuerit, qui eligere debuerant, eligendi Potestate careant ea vice. Ac ipsa eligendi Potestas ad eum, qui proximo præesse dignoscitur, devolvatur. Is vero ad quem fuerit devoluta Potestas, Deum præ oculis habens non differat ultra tres Menses cum Consilio Capituli sui, & aliorum virorum prudentum viduatam Ecclesiam de persona idonea ipsius quidem Ecclesiæ, vel alterius, si digna non reperiatur in illa, canonice ordinare: si Canonicam voluerit effugere ultionem."

Additio: Non consentimus ESPENIO: qui in observationibus ad Can. 23. cit. T. III. p. 576. ità docet: *postquam confirmationem Episcoporum, quæ olim spectabat ad Metropolitanum ùt proximum superiorem, Papa sibi vendicavit, etiam providendi potestatem ob negligentiam* (nota hic incidenter, ex mente etiam Espenii jus devolutum, uti & jus confirmandi non pertinere ad jura essentialia) *ad se attraxit*: etenim in eodem Consilio Lateranensi Can. 6. qui refertur in Cap. 44. de Elect. Episcopi ultra Italiam constituti sub Metropolitanis confirmationem à Papa impetrabant, reservato Metropolitis jure consecrandi, jus tamen devolutum Metropolitis integrum adhuc permansit. *Cap.* 41. *cit.*

§. IV.

Jus hoc devolutum, quo in vim *C.* 41. *de elect.* ad Metropolitanum pertinebat provisio lapso trimestri, propter invalescentes postea Reservationes Ecclesiarum Cathedralium, absque effectu mansit, * donec *per Concordata Principum* restituto Metropolitanis jure confirmandi, ad eosdem simul redierit hoc jus devolutionis. **

* Cùm enim per reservationes istas Capitulis adempta fuerit libertas eligendi, suâ sponte fluit, etiam jus devolutionis ex dispositione juris communis Metropolitanis concessum, omni effectu fuisse destitutum: cujus enim negligentiam tunc supplerent Metropolitani? non Capitulorum; hæc enim ut plurimum non eligebant: — neque summi Pontificis; hunc enim *in Thesi*, nisi aliud jure cautum sit, nullo præfixo sibi prævidendi termino arctatum esse dicunt.

** Ad statum controversiæ nunc propius accedimus; quodsi concordata Principum penitiùs inspiciamus, ex iis haud obscurè colligitur Metropolitanis jus devolutionis seu providendi Ecclesiis Cathedralibus sibi subjectis, si Capitulum intra trimestre ex negligentiâ non elegerit fuisse restitutum: Decretum enim de electionibus Consilii Basiliensis Sess. 12. à natione Germanica acceptatum inter alia ità statuit: *per electiones & confirmationes Canonicas* SECUNDUM JURIS COMMUNIS DISPOSITIONEM... *Cathedralibus Ecclesiis... Vacantibus debitè provideatur* — Item: *Confirmatio electionum fiat per immediatum superiorem, ad quem spectat jus confirmandi:* ex verbis Decreti acceptati manifestò sequitur 1) ecclesiis Cathedralibus per electiones providendum esse NB. secundùm juris cummunis dispositionem — quid verò disposuit jus commune circa provisiones ecclesiarum Cathedralium? videlicet, instaurata fuit dispositio *Cap.* 41. *de elect.* quâ Capitulis Cathedralibus conceditur facultas libera eligendi Episcopum: *quodsi verò electio propter negligentiam eligentium celebrata non fuerit, ipsa eligendi potestas pro ea vice ad eum, qui proximè præesse dignoscitur* (Metropolitam vid. quoad ecclesias mediatas) *devolvatur* — Ecce! jus devolutum secundùm juris communis dispositionem instauratum, atquè Metropolitis quoad Ecclesias Cathedrales mediatas apertis verbis per concordata Principum restitutum! — Deinde ad superiorem immediatum seu Metropolitam secundùm jus commune per Concordata Principum rediit *jus confirmandi*; quidni pariter asseramus ad illum rediisse *jus devolutum* in Casu negligentiæ elapso trimestri?

§. V.

§. V.

Quid verò in Concordatis subsequentibus seu Aschaffenburgensibus *de hoc devolutionis jure* statutum fuerit, nunc examinandum venit; an videlicet Metropolitanis manserit restitutum? uti contendit Anonymus: * utrum verò etiam quoad Ecclesias Cathedrales mediatas, omisso medio, in casu negligentiæ ad summum Pontificem jus providendi devolvatur, prout alii contendunt? **

* Verba anonymi supra §. prælim. attulimus.

** Van ESPEN l. cit. indiscriminatim jus devolutionis, si electio intra trimestre negligatur, summo Pontifici attribuit; — Ejusdem sententiæ est Cl. de RIEGGER Instit. J. E. P. II. §. CCCXXIV. — His consentit Cl. Ant. SCHMIDT Instit. J. E. germ. T. I. p. 291. edit. 1. inquiens "*trimestri evoluto jus providendi ecclesiæ viduatæ ad superiorem devolvitur; & in Germania quidem cùm jus confirmandi sit penes Pontificem, ad eum id juris spectabit.*" BARTHELIUS Diss. 3. ad Concord. Germ. p. 153. sqq. pariter tuetur partes summi Pontificis — Reverendiss. P. RAUTTENSTRAUCH in suis Institut J. E. G. T. I. §. CLII. ait: *Lege Concordatorum Germaniæ jus devolutionis ob negligentiam Capituli Metropolitani* VEL CATHEDRALIS *in electione Episcopi vi connexionis cum jure confirmandi immediatè est reservatum summo Pontifici.* — In eandem sententiam descendit Cl. SCHROD in suis Inst. J. E. G. *ad Tit. de elect.* — antiqui verò Canonistæ ad unum omnes. —

§. VI.

Quodsi Textus Concordatorum Aschaffenburgensium * accuratiùs evolvatur, ex eodem palam esse arbitramur, si Capitulum Cathedrale Germaniæ mediatum intra trimestre non eligat, *jus providendi eâ vice ad Summum Pontificem devolvi.*

* Textus Aschaffenburgensis, prout ex Originali in Archivio Imperii asservato transsumptus, extat in Fasciculo III. Documentorum ad Concordata Germaniæ 1777. edito p. 104., hic est: *Item in Ecclesiis Metropolitanis & Cathedralibus etiam Apostolice Sedi immediate subjectis fiant electiones canonice que ad Sedem Apostolicam deferantur quas etiam ad Tempus constitutum in Constitutione Nicolai, que incipit cupientes Papa exspectet, quo facto si non fuerint presentate, vel si presentate minus canonice fuerint, Papa provideat. Si verò canonice fuerint, Papa eas confirmet* &c. — Hoc textu Capitulis Cathedralibus restitutam esse legimus liberam eligendi facultatem per verba: *fiant*

electiones canonicæ: has etiam, ut confirmentur, ad Sedem Apostolicam deferri Concordata volunt, intra tempus Constitutionis Nicolai III, quæ habetur in *C. 16. de elect. in 6.* quid vero hic statutum esse censendum est, si intra hoc tempus nulla electio præsentetur, aut præsentari possit, ideò, quia intra trimestre Capitulum Cathedrale non elegit? — *Si non fuerint præsentatæ*, inquiunt Concordata, *Papa provideat*; est igitur verus sensus Concordatorum: *si* intra tempus Statutum *Sedi Apostolicæ appareat*, Ecclesiæ Cathedrali *per electionem* NON ESSE PROVISUM, *Papa provideat*; ecce jus devolutionis summo Pontifici apertè stabilitum! atque ità intelligenda esse Concordata, docet BARTHELIUS *Diss.* 3. *ad Conc. Germ. p.* 154. ubi ait: *in eo hic Concordatorum passus à jure communi* (dicamus etiam à Concordatis Principum) *deviat atque recedit, quod jus providendi in casu quoque negligentiæ propriè dictæ sive in omittendo commissæ non ad immediatum superiorem, sive eum, qui proximo præesse, & respectu Ecclesiarum Cathedralium Archiepiscopus esse dignoscitur, sed ad ipsum statim summum Pontificem devolvatur,... eique libera per verba*: PROVIDEBIMUS — PAPA PROVIDEAT, *immediatè per semet ipsum providendi facultas jure devoluto deferatur*; Neque alius sensus huic Concordatorum textui adfingi poterit, quia alius reservationis casus, quem in odium Capitulorum Germaniæ tum Cathedralium, tum Metropolitanorum adfert Anonymus, sub Concordatis non comprehenditur (§. sq.)

§. VII.

Hoc autem eo certius esse, ostenditur, quia ille Reservationis Casus Anonymi: *quòd, si electus suum consensum in electionem procrastinaret, ad Papam providendi jus devolvatur*: nullatenus in Concordato Aschaffenburgensi comprehenditur; * Ergo intelligendus est textus Concordatorum, si electio non fiat intra trimestre & propterea non præsentetur Sedi Apostolicæ.

* Sàtis esset opinionem hanc Anonymi Capitulis Germaniæ odiosam refellere verbis Celeb. Barthelii, qui Diss. 3. cit. p. 154. & seqq. docuit: *Illud verò mirum videri jure non immerito debet, qui hac in re alius adhucdum,... à jure communi recessus ex hisce verbis:* si non præsentatæ fuerint... Providebimus, *non tam in præjudicium Metropolitanorum, quàm Capitulorum extundi & præfigurari velit*: *videlicet*: "quòd hæc provisio immediata summi Pontificis locum habeat, quamvis in omittenda electionis factæ præsentatione à Capitulo nulla com-

missa

"missa fuerit negligentia vel culpa, sed si ipsis Electoribus, & aliunde "nec in persona nec in forma electionis peccantibus, solus electus pro "confirmatione suæ electionis in termino juris non comparuerit; adeò "nimirum, ut non tantùm electio irritetur, & electus jure sibi inde "quæsito excidat, sed nec ad Electores quamvis innocentes revertatur, "ex sola illa & generali nimirum ratione, quòd aliàs diutinæ Ecclesia-"rum vacationi sacris Canonibus ac præcipuè Capitulo: *cupientes*, pro-"hibitæ non satis esset provisum, nec celeris illarum esset expeditio... "Huic sanè repugnat generalis illa juris devoluti ratio, quòd nonnisi "in pœnam negligentiæ illud à jure constitutum, adeóque in illorum, "qui nullam commisere negligentiam, præjudicium vergere, ac natura-"liter alteri per alterum iniqua conditio inferri, vel unus alterius odio "prægravari non debeat Cap. 22. & sq. *de reg. J. in 6.*" — Iisdem ferè verbis hæc doctrina annonymi refutatur à Cl. BEHLEN Diss. ad Concordatorum verba: *electione cassata postulatione non admissa* &c. ed. Mog. 1767. Cap. 2. §. II. ibi ulterius asseritur, "quod negligen-"tia electi nocere nequeat Capitulo, si electus nequidem per Procura-"torem, prout usus Germaniæ, confirmationem sollicitet; ... Jus eligen-"di redit ad Capitulum, prout revertitur, si electus renuntiet, moria-"tur, vel aliàs perpetuo fiat inhabilis: nequidem in extravagantibus "similis extat reservatio vel devolutio, ergo verba Concordatorum: *si* "*non præsentatæ* — intelligi debent secundùm jus commune, si ex "culpa NB. & negligentia Capituli electiones non sint præsentatæ, vel "si culpa solius electi, *providebimus*, id est: cassando electionem & in-"dulgendo novum electionis terminum prout de jure —" quamvis ex hoc abundè satis paradoxa & libertati Capitulorum Germaniæ odiosa opinio refutata maneat, exinde tamen id manifestò magis adhuc eruitur, quòd Capitulis Germaniæ per Concordata tum Principum, tum Aschaffenburgensia *plenissima* restituta sit libertas eligendi; atque notanter in Concordatis Principum in Decreto de electionibus acceptato disponitur, *ut per electiones Canonicas... Cathedralibus Ecclesiis vacantibus provideatur*, SECUNDUM JURIS COMMUNIS DISPOSITIONEM; quid autem jus commune statuit, in casu, ubi canonicè electus suum procrastinaret consensum in electionem, aut ultra tempus *Cap.* 16. *de elect. in* 6. differret petere confirmationem? *Cap.* 26. *de elect. in* 6. ità disponit: *si electio ex eo non sortiatur effectum, quia electus consentire recusat, vel post consensum renuntiat juri suo, aut fortè diem claudit extremum,*

tremum, seu propter occultum ejus vitium irritatur, Electores (qui jam fecerant, quod spectabat ad ipsos, intra juris terminum eligendo) habebunt à dissensu, renunciatione, morte, vel irritatione prædictis, ac si vacatio nova esset, tempus integrum ad electionem aliam celebrandam: dummodo nil fraudulenter egerint in præmissis — ità jus commune. — Quodsi igitur per Concordata Principum liberrima Capitulis Germaniæ concessa sit potestas eligendi, & restituta *secundùm jus commune*, atque Concordata Aschaffenburgensia iisdem expresse non derogent, cùm de casu negligentiæ textus Aschaffenburgensis intelligi possit & debeat, quâ ratione subsistere poterit doctrina Anonymi, dum Capitulis Germaniæ, si nullatenus delinquant, nullam negligentiam admittant, ademptum esse jus eligendi docet, quod jus commune manifestis terminis denuò iisdem indulget? anne credendum est, Præsules Germaniæ, qui adeò sollicitè contra Reservationes, Capitulis restitui eligendi libertatem, adlaborârunt in Concordatis, voluisse Ecclesias Cathedrales reservatas esse, si electus consensum procrastinaret? in quo casu jus adeò commune ad Capitulum reverti eligendi libertatem statuit — Deinde per omnes suas observationes in favorem Nationis Germaniæ contra reservationes Concordata interpretanda esse docet Anonymus: qui ergo hæc ipsius interpretatio subsistet? quâ novum in Concordatis nullibi expressum reservationis casum admittit. — Demum ipsa Concordata Aschaffenburgensia apertè excludere videntur hunc reservationis casum ab Anonymo adlatum: — Concordata ista provocant ad Cap. 16. *cupientes*. De electione in 6. ubi extat constitutio Nicolai III: atqui cum hac constitutione Nicolai III. optimè consistit, quòd procrastinato consensu per electum ultra tempus præfixum, ad Capitula Germaniæ redeat jus novum eligendi: etiam per *Cap. 26. de elect. in 6.*, in quo continetur constitutio Bonifacii VIII. posterior, *non obstante C. 16. ibid.*, deciditur generaliter: quodsi penes Capitulum non steterit electionem à se intra terminum juris factam effectum non sortiri, eidem novus eligendi terminus, ac si Ecclesia vacaret de novo, sit indulgendus; alium igitur reservationis casum in favorem summi Pontificis sub textu Aschaffenburgensi contineri dicendum est, videlicet, quòd si ex negligentia Capituli electio omissa sit intra trimestre, & propterea Sedi Apostolicæ intra tempus C. *cupientes* statutum non fuerit præsentata, ad Papam jus providendi, omisso medio, devolvatur.

§. VIII.

§. VIII.

Nullatenus autem favet ſententiæ Anonymi: quod de Archiepiſcopo noſtro Colonienſi ERNESTO ſcribit: * videlicet: illum an. 1587. mox poſt elapſos tres menſes è jure ad ſe devoluto proſpexiſſe Eccleſiæ Cathedrali Mindenſi.**

* Verba Anonymi vide ſupra §. prælim.

** In Exemplum hoc utpote domeſticum curatius indagare placuit, ni fallimur: Anonymus factum hoc retuliſſe videtur ex Chronico Schaumburgenſi edito 1614. Authore Marco Cyriaco SPANGENBERG: qui rei ſeriem lib. 5. c. 52. p. 287. enarrat his verbis: quæ integra adponimus: Als Anno 1585. H. Heinrich Julius von Braunſchweig Biſchov zu Minden.. das Biſchthumb Minden (wie er ſich deſſen zuvor verpflichtet) reſignirt, und Herzog Julius itzgemeltes Biſchoves Vater, umb ſeinen andern Sohn Hertzogen Philipp Sigmunden bey dem Capitel anhielt, denſelben zum Biſchove anzunehmen, und das Capitel zwar ſolches auch nicht allerdings abgeſchlagen, doch um etzlicher Aemter in der Graffſchafft Hoya (welche hiebevor erbloß abgeſtorben, und Hertzogen Julio heimgefallen) Anſuchung gethan, weil vermüge etlicher Vertrege, das Capitel an denſelben etwas Gerechtigkeit hette, daß die dem Capitel wieder eingereumet werden mochten, und Hertzog Julius drüber viel und langes Bedenken nahmb, drüber die beſtimbte Fatalia einen newen Biſchove zu wehlen, verlauffen, hat ſich Ertzbiſchove ERNST zu Cöln als der Metropolitanus ſeines Rechtens gebraucht und den Graf Antonium zu Holſtein, Schauemburg ꝛc. Thumbprobſten zu Hildesheim dem Capitel Minden nominirt, den ſie auch drauf, wie wohl ſie anfenglich etwas tergiverſirt, zu ihrem Biſchove an. 1587. erwehlet, angenommen, und ſolenniter im Thumb zu Minden proclamiret haben, der auch alspaltt eingetretten, und den Stifft 12. Jahr löblich regieret hat. — Ità Chronicon Schaumburgenſe. — Dixi in hoc Chronico absque dubio ſe fundâſſe Anonymum, eò quòd hìc deprehendamus Archiepiscopum noſtrum Erneſtum ſuo jure devoluto Metropolitico fuiſſe uſum: aſt nonne pariter ex eodem edocemur, hanc nominationem (ſi tamen nominaverit) ex jure devoluto effectum non habuiſſe, quia Capitulum Mindenſe viâ electionis ſuæ Eccleſiæ providit non attendendo ad nominationem ex jure devoluto — Atque hoc eſt, quod certiùs diſcimus ex Chronico Saxonico Authore CHYTRÆO Eccleſiæ Mindenſi tunc vacanti coævo; Chronicon hoc primò editum legimus Gryphiswaldæ an. 1593. 8. Poſteà verò reimpreſſum Lipſiæ auctumque a. 1611. f. Prior editio P. IV. p. 235. & ſeqq. Altera verò p. 768. facti hujus circumſtantias

ità refert: "Cùm Henricus Julius (an. 1585. 26. Septembris) Mindensem „Episcopam, ùt convenerat Collegio resignasset: Pater Dux Brunswicensis al-„terum filium Philippum Sigismundum, recipi petit. Quem non prorsus „recusat Collegium, modò Dux Brunswicensis præfecturas aliquot Comi-„tatus Hojensis, quas sibi vigore antiquarum transactionum deberi affirma-„bant, restituat; cùm autem diutiùs deliberandum Brunswicensis censeret, & „tempus electionis, Canonibus definitum, interea effluxisset, Archiep. Co-„loniensis Ernestus Bavarus, missis legatis confirmabilem in Curia romana „à Capitulo designari petit, ac seipsum non obscurè Collegio commendat: „quod cùm non obtineret, postea Legatus Pontificius Franciscus Bonhomius „Episcopus Vercellensis Collegium Mindense Aquisgranum citat, ad viden-„dum & audiendum declarari: quia justo tempore Episcopum non elegissent „& postulâssent, electionem hâc vice ad Ernestum Archiep. Coloniensem & „Metropolitanum devolutam, ut is Episcopæ de habili persona provideret. „Collegium vero libertatem electionis suam à prædecessoribus acceptam re-„tinere cupiens: vicinorum Mindæ Comitum Schaumburgensium fratrem „*Antonium* Præpositum Hildesiensem, & Decanum Coloniensem sibi Episco-„pum creat, & Mindæ in summo templo publicè renuntiat 1587. 28 Aug." — Quodsi utrumque hoc Chronicon conferamus, inde certissimum est, quod Capitulum Mindense viâ electionis suæ Ecclesiæ prospexerit, atque nominatio facta (quam tamen subsecutam fuisse authoritate testis coævi mox adlati merito negamus) suum effectum haud obtinuerit; quare omnino fallit assertum Anonymi, quòd Archiep. noster Coloniensis è jure devoluto actu prospexerit Ecclesiæ Mindensi, neque enim prospexisse dicendus est, qui aut non nominavit, aut cujus nominatio effectum non habuit, dum Ecclesiæ viâ electionis prospectum fuit; — Neque sententia Anonymi cohæret, si tempus, quo omnia hæc acta dicuntur, consideremus: an. 1585. 26. Septemb. vacabat per Resignationem Ecclesia Mindensis, ergo tempus per Canones Capitulo definitum erat trimestre currens ad 26. Decemb. ejusdem anni: hoc elapso in sententia Anonymi Metropolitæ erat trimestre currens ad 26. Martii an. 1586. atque currente hoc trimestri suum jus devolutionis nominando exercere debuisset sub pœna devolutionis, qui igitur asseri potest Archiep. nostrum anno demum 1587. prospexisse Ecclesiæ Mindensi è jure devoluto? — At inquies: nunquid saltim ipse Legatus Sedis apostolicæ professus est, *ad Metropolitam nostram Colon. jus providendi fuisse devolutum?* rationem illius habe sequentem: in quo statu tunc universa ferè germania extiterit, nemo etiam in historia parum versatus, ignorat; præcipuè quis status tunc fuerit Ecclesiæ Mindensis ex actis coævis enarrat BUDERUS *in suis observ. ex monum. &*

diplom. p. 129. seqq. ſuprema Summi Pontificis poteſtas paulo ante per P. R. erat quieſcere juſſa in Proteſtantes.—Ipſi Summi Pontifices tamen conſultius eſſe arbitrabantur, ſi Metropolitis Germaniæ, quibus Eccleſiarum ſtatus melius erat cognitus, ſuam poteſtatem etiam Pactis & Concordatis quæſitam ad tempus indulgerent, ut Eccleſias Metropoliticas ſibi eò arctiùs haberent devinctas, ut Eccleſiis inferioribus cathedralibus eò melius provideretur in caſu vacaturæ; ſi quo enim tempore unquam ſalus Eccleſiarum periclitabatur, erat funeſtum illud tempus diffidii religionis: quidni credendum eſt, ipſum Sedis apoſtolicæ Legatum, imò Pontificem SIXTUM V. qui tunc ſederat, Archiep. noſtro ERNESTO pro ea vice jus devolutum reliquiſſe? quod eò certius videtur, quia elapſo etiam trimeſtri, ex jure communi Metropolitis definito, adhuc remanſit penes Metropolitam, quo tamen elapſo etiam ex ſententia Anonymi jure devoluto uti potuiſſet romanus Pontifex? quod autem eo non fuerit uſus, erat ſapiens Pontificis & Legati œconomia, & Cura qua ſemper ſollicitè vigilant Pontifices pro ſalute Eccleſiarum inferiorum; Quod verò hæc omnia non absque ſolido fundamento à nobis dicantur, inde patet: quod quamvis jus confirmandi electos ad Eccleſias cathedrales Summo Pontifici certò competat ex Concordatis, id non diffitente Anonymo; nihilominus tamen de noſtro Archiep. eodem legimus conceſſum illi fuiſſe à Clemente VIII. pro Eccleſiâ Mindenſi an. 1599. jus confirmandi poſtulatum Chriſtianum Ducem Luneburgenſem; atque hoc colligitur ex Brevi apoſtolico Clementis VIII. ad Sereniſſimum Dominum Erneſtum Electorem Colon. die 4. Sept. a. 1599. dato, his verbis: *Totam hanc deliberationem* (concedendæ Confirmationis) *zelo & prudentiæ tuæ committimus; quum tu rebus omnibus circumſpectis magis Dei gloriæ & catholicæ Religioni, ipſisque catholicis atque adeò rei chriſtianæ publicæ expedire cenſueris, placet, ut tu id exequaris, atque ab aliis exequendum cures;.... Nam quod commemoras de tua erga nos & erga hanc Sedem devotione & catholicæ Religionis conſervandæ & propagandæ ſtudio, illa quidem, ut tuæ & majorum tuorum pietati imprimis ſunt conſentanea, ità ſunt nobis jam pridem de te perſuaſa.*—Breve hoc extat in extenſo apud BUDERUM l. cit. à p. 171. quodſi igitur ipſum Confirmationis negotium pro poſtulato ad Eccleſiam Mindenſem iis temporibus Archiep. noſtro Colon. conceſſum fuerit, potiùs credendum eſt, etiam, ut jure devoluto Authoritate S. Sedis quà Metropolita Eccleſiæ Mindenſi provideret (quanquam non providerit) à Sede apoſtolica eidem fuiſſe indultum; ex his itaque manifeſtò ſequi exiſtimamus, exemplum ab Eccleſia Mind. pro jure devoluto Metropolitico ab Anonymo allatum, propter periculoſas germaniæ ac præcipuè Eccleſiæ Mind. circumſtantias ejusdem ſententiæ nullatenus patrocinari.

§. IX.

At è contrario neque noſtræ ſententiæ pro jure devoluto Papali circa Eccleſias cathedrales mediatas favet Exemplum Eccleſiæ Tridentinæ, quo hodie jus iſtud devolutum ſtabiliri docent interpretes. *

*) Cl. Ant. SCHMIDT in ſuis Inſtit. J. E. G. Tom. I. p. 201. poſtquam docuit ad Summum Pontificem pertinere jus devolutum, ſi Capitula cathedralia Germaniæ non eligant intra trimeſtre, refert hoc exemplum inquiens: *exemplum notum noſtris diebus contigit in Eccleſia Tridentina.* — Idem exemplum adfert MOSER neueſtes Staats-Handbuch 1. Theil. 3. B. 21. C. ubi Papa jure devoluto 1763. eidem Eccleſiæ providit. — Verùm exemplum iſtud noſtræ ſententiæ quoad jus devolutum circa Eccleſias cathedrales *mediatas* nullatenus favet, etenim Eccleſia Tridentina Metropolitam Germaniæ (de quo ſolummodo eſt quæſtio) non agnoſcit: Cl. de RIEGER P. II. Inſt. J. E. p. 112. Eccleſiam Tridentinam dicit eſſe exemptam ſub Patriarchatu Aquilejenſi exiſtentem — eam pariter eſſe exemptam legimus apud AUB. MIRÆUM *in notitia Epiſcopatuum Orbis Chriſtiani p. 9.* ESTOR Anmerk. über das Staats- und Kirchenrecht p. 223 ait: Trident iſt unmittelbar ꝛc. Quamvis itaque Summus Pontifex Eccleſiæ Tridentinæ propter negligentiam providiſſet; hoc tamen non obſtante Metropolitis Germaniæ ſalvum adhuc & integrum jus devolutum remaneret, niſi clarus Concordatorum Textus illud Summo Pontifici reſervaret.

§. X.

Quodſi veró Capitulum Eccleſiæ cathedralis ſit negligens, & lapſo trimeſtri jus devolvatur ad Summum Pontificem, an propterea eâ vice Imperator ceu Caput Imperii à jure providendi, quod tum Papa, exercet erit prorſus excluſus? ℞ Negativè, quin potius absque præviis cum Auguſtiſſimo habitis Conſiliis eâ vice Eccleſiæ provideri nequeat. *

* Etenim ſi Capitulum absque præſentia Imperatoris ſeu ejus Commiſſarii peragere electionem nequeat, ceu evidens eſt Concordati Callixtini Textus, quâ ratione excluſus dici poterit, Auguſtiſſimus, ſi jure devoluto provideatur à Papa? nonne eadem prorſus ſubintrat ratio, cur ad actum electionis vocandum ſit Caput Imperii ita etiam ad actum proviſionis ex jure devoluto? eligitur Vaſallus Imperii — providetur à Papa Vaſallus Imperii — vocandus eſt Imperator ad actum electionis, ut videat eligi perſonam ſibi gratam & Imperio utilem, quî ſperni poterit in actu proviſionis ex jure devoluto? quid ſi a Papa provideatur perſona Imperio haud proficua, Imperatore contempto? nonne eadem ratione proviſo apoſtolico denegabit feuda Imperii, ac illi, qui cum Auguſtiſſimi contemptu electus eſt Epiſcopus? paucis: eadem omnia jura circa actum proviſionis apoſtolicæ ex jure devoluto ſarta tecta manent Auguſtiſſimò, quæ huic ex Concordatis competunt circa electionis actum — neque enim negligentia Capituli, quæ Authorem ſuum tenet, Cæſari nocere poterit.

NOTÆ

NOTÆ

AD CAP. X. DE TESTAM. LIBRI III. DECRETALIUM

DEFENDENTE D. FRANC. HARNISCHMACHER, EX DROLSHAGEN.

I. ALEXANDER III. in C. 10. *de Testam.* ad Hostiensem Episc. ità rescribit: "*Cùm esses in nostra præsentia constitutus, proposuisti talem in tuo Episcopatu consuetudinem obtinere, quòd testamenta, quæ fiant in ultima voluntate, penitus rescindantur, nisi cum subscriptione septem, vel quinque testium fiant, secundum quod leges humanæ decernunt.*" *Quia verò à divina lege & sanctorum Patrum institutis & à generali Ecclesiæ consuetudine id noscitur esse alienum, cùm scriptum sit in ore duorum vel trium testium stet omne verbum: præscriptam consuetudinem improbamus, & testamenta, quæ Parochiani coram Presbytero suo & tribus vel duabus aliis personis idoneis in extrema fecerint voluntate, firma decernimus permanere: sub interminatione anathematis prohibentes, ne quis hujusmodi audeat rescindere testamenta.*

II. BÖHMERUS in *suo Jure ecclesiastico Protest.* ad hunc tit. §. *IV.* ait: novam formam condendi testamenta coram Parocho & duobus testibus esse præscriptam ab Alexandro III., atque per eundem fuisse infractum jus civile.

III. Celeb. DE RIEGGER in *Part. III. Instit. Jurisprud. Eccles.* §. *CCCXCIII.* ait: de solennitatibus externis, quas jus romanum exigit, mitius, credo, judicium Alexander III. ferre debuisset: & §. *seq.* ejus constitutionis normam in territorio romani Pontificis observandam esse, pro quo tantùm ità decidere & voluit & potuit.

IV. P. ENGEL ad *h. t.* de illa decisione prolixè discurrit à n. 10. ad 14. omnia ferè in his consistunt: Cùm 1) Jus Canonicum hìc adversetur civili, sequendum esse quodvis in suo foro; cúmque 2) Clerici non sint de foro laico, eos neque teneri ad formam civilem; imò 3) constitutionem Alexandri III. extra articulum mortis non habere locum.

V. Quisquis non ex solo cortice literæ hanc decisionem interpretari amat, sed accitâ luce historica, nunquam persuaderi poterit, Alexandrum III. disposuisse duntaxat pro terris sibi temporaliter subjectis, aut ab eodem infractum esse jus civile novâ testandi forma introducta, aut disposuisse duntaxat pro articulo mortis.

VI.

VI. Multis post Justinianum temporibus (epocham in re, quæ successivè introducitur, figere præcisam non possumus) causæ testamentariæ in tota Ecclesia judicabantur ab Episcopis, sive Laicorum fuerint, sive Clericorum; in doctè probat VAN ESPEN *J.E. P.3. T.2. C.2.*

VII. Testamenta quoque laicalia conscribebantur instrumentis per Notarios *Clericos* confectis in præsentia duorum testium secundùm illud verbi divini: *in ore duorum vel trium testium stat omne verbum*; inde Jure Justinianæo pridem dormiente atque sepulto invaluit UNIVERSALIS ECCLESIÆ CONSUETUDO, ut nemo sive Laicus sive Clericus præcisè teneretur more Justinianæo testari.

VIII. Hanc consuetudinem universalem attestanti Alexandro III. in *Cap.* 10. cit. fides omnino est adhibenda; exinde enim sumpsit Argumentum: *à generali Ecclesiæ consuetudine id noscitur esse alienum*, nempe quod quis præcisè *secundum quod leges humanæ decernunt* testari debeat.

IX. Non dubito, quin eadem consuetudo testandi tàm pro Clericis, quàm pro Laicis obtinuerit etiam in terra nostra Coloniensi: *primò*, quia universalis erat consuetudo, testante Alexandro; 2) vix credendum, cur sola Ecclesia Coloniensis jugum tulerit tam arctæ, per leges Justinianæas dictatæ formæ testamentariæ, cùm Ecclesiæ finitimæ, Moguntina, Trevirensis, & Gallicana, eandem ignoraverint. 3) Quia Statutis particularibus Archiepiscopi Colonienses hanc consuetudinem diu illæsam conservârunt. Vid. Codex antiquissimus Stat. Colon *p.* 48. 52. 4) Qui demum fieri potuisset, ut forma *Justinianæa* in terram nostram Coloniensem modò penetrâsset, cùm fora Germaniæ purgata tunc adhuc existerent LL. Justinianæis.

X. Velitrensis Civitatis Judices libris Justinianæis non ità dudum Sæc. XII. in Italia erutis & magno applausu exceptis innovationi studebant moris antiqui universalis Ecclesiæ, adstringentes omnes, ut forma Justinianæa testarentur præcisè. Restitit præsumptioni tantæ Pontifex *C.* 10. *cit.* non quidem *ùt Dominus territorii*, sed *ùt supremus Protector* consuetudinis universalis per Ecclesiam pridem vigentis, utpote quæ ubique ad majorem testamentorum libertatem adspiraverat.

XI. Velitrensium ausibus hoc modo suppressis, reliquæ Ecclesiæ tanto tenacius inhærebant mori testandi absque solennitatibus juris civilis coram solo Parocho & duobus testibus; donec instauratâ per Imperium formâ testamentariâ Juris Justinianæi per Maxmilianum I. in Comitiis Colon. 1512. §. *von Testamenten* difformitas invaluerit, aliis testamenta Juris Canonici approbantibus, aliis rejicientibus.

XII.

XII. Ex historico isthoc contextu perficitur falsum esse primo: quod asserit Böhmerus, novam per Alexandrum III. in cap cit introductam fuisse formam; sed antiquam & pridem moribus universalis Ecclesiæ introductam per eundem contra Ausus Velitrenses, & sensim invalescentes Juris romani solennitates fuisse conservatam.

XIII. Patet 2do: Non durum nimis fuisse Alexandri III. de forma Justinanæa judicium; ità enim contra novitates defendere oportuit consuetudinem universalem totius Ecclesiæ & Germaniæ radicatam, & quoad ultimas voluntates piè & laudabiliter observatam conformiter illi: *in ore duorum &c.*

XIV. Neque verum est, pro territorio tantum Pontificis hanc decisionem prodiisse, omnium enim Ecclesiarum intererat, non gravari onere solennitatum Justinianæi peregrini; quare conformiter huic decisioni plures Ordinationes Episcopales & Synodales prodierunt, quas incomparabilis Thomasinus de N. & V E. D. P. 3 L. C. 24. refert.

XV. Omnium minimè tolerari potest singularis opinio P. Engel. h. t n. 13. eandem decisionem *C.* 10. *cit.* duntaxat ad mortis articulum referendam esse, neque enim consonat cum historia & textu.

XVI. An ergo verum est, quod idem Author (vid. n. IV.) ait: nempe in foro ecclesiastico juri canonico standum esse, in foro civili secundùm Jus Justinianæum per Maximilianum I. in Imperio instauratum judicandum esse? ℟ Ad *an* 1412. usque nullibi in quocunque foro quoad testamenti solennitates Jus Justinianæum respiciebatur. — Post tempora Maximiliani I. in utroque foro standum erat Juri Justin. ubi hoc receptum erat — ubi verò inconcussa mansit consuetudo aliàs universalis jure canonico approbata, etiam in foro civili secundum eam pronuntiandum erat.

XVII. In nostris terris uti & finitimis exulat nunc Jus Justinianæum secundum rigorem suum, ùtùt instauratum per Recessum Maximiliani I. nos utimur forma canonica parumper alterata vid. Jus Statutarium MAXIMILIANI HENRICI Tit. I. §. 2. *Ein solcher letzter Will oder Testament mag vor Notario* (addatur hic Nota T. I. edict. p. 487. ex Decreto Rdmi ac Emmi Maximiliani Friderici: *daß der zur Errichtung eines letzten Willens zugezogen werden wollender Notarius bey unser Hof-Canzley imatriculirt seyn müsse, sonsten aber das Testament von Unwürden und ohnbestand seye*) *dem geschwornen Gericht oder Stattschreiber, oder Pastorn des Orts, wo der Actus vorgehet, und zween Scheffen in den Stätten, auf dem Land aber zween andern dazu erforderten Zeugen gültig aufgerichtet werden; es soll aber dasselb, wan schriftlich testi-*

teſtiret wird, von dem Notario, Gericht oder Stattſchreiber oder Paſtorn und denen zweyen Scheffen in den Stätten, oder Zeugen auf dem Land unterſchrieben ſeyn — & §. 5. *wan der Teſtirer des Paſtorn, Gericht oder des Stattſchreibers oder Notarii, wie auch in den Stätten der Scheffen nicht mächtig ſeyn kann, oder ſonſten ſich ihrer zu gebrauchen Bedenkens hätte, mag er an ſtatt einer jeder aus dieſen abgebender Perſon zween andere Zeugen dazuberuſen.*

XVIII. Ne verò quis nobis obmoveat, ità formam noſtram canonicam *c.* 10. *cit.* potiùs abrogatam eſſe Jure Statutario, quia forma canonica *non* fuiſſet *de ſubſtantia*, ſed *ſolius probationis gratia*, Jure autem noſtro Statutario ea ſingula *ad ſubſtantiam* requiruntur: Nam forma in *c.* 10. *cit.* præſcripta erat non *ſolius probandi gratia* ſed *ad ſubſtantiam*, quidquid prolixè in contrarium ſcribat P. *Engel* h. t. n. 14. hiſtoriæ illius ævi ignarus; nam ad probationem non requiritur Presbyter, non Presbyter ſuus, non præter Presbyterum ſuum duæ ſaltem aliæ perſonæ; & ſi voluntatem nudam, ejúsque ſimplicem probationem ſufficere voluiſſet Pontifex, cur illis Verbis rem dixit, & non aliis clarioribus? utimur hìc *Arg. c.* 12. *de decim.* & *c.* 11. *h. t.*

XIX. Cùm tam in *cap.* 10. quàm *Jure Statutario* mentio ſit *Parochi* ſeu *Presbyteri ſui*, an idoneus erit Presbyter inſcitu Ordinarii conductus aut Religioſus fortè ſuperveniens morituro? ℞ De puncto Juris negative: hic enim *non* eſt *Parochus*, *non* eſt *Presbyter ſuus* — id porrò eruitur ex §. 5. *cit.* — *Wan der Teſtirer des Paſtorn... nicht mächtig ſeyn kan, mag er... zween andere Zeugen dazuberuſen.* — Cur quæſo L. Lator noſter in defectu *Parochi* alios duos Teſtes vocandos eſſe voluiſſet, ſi alium quemcunque Presbyterum vocare ſatìs eſſet?

XX. An ſaltem in caſu, ubi Clericus Colonienſis in alio Territorio ſimul Beneficiatus, in quo pauciores ſunt ſolennitates, ac in noſtrà Diæceſi, tuto teſtabitur ſecundùm exteri Territorii formam ad effectum, ut pro omni loco ejus Teſtamentum debeat agnoſci validum? ℞ Id nullo Juris textu nobis probari poterit: communiter utuntur *Arg. l. fin. C. de Teſtam.* & *l. fin. C. de Teſtam. milit.* ſed nihil de hoc caſu in iisdem ſtatuitur, apertè nobis favet *l.* 9. *C. de Teſt.* ſi non Speciali Privilegio *Patriæ tuæ Juris obſervatio relaxata eſt, & Teſtes non in conſpectu Teſtatoris Teſtimoniorum officio functi ſunt, nullo Jure Teſtamentum valet.* Succurrere tamen hìc ſolent Principes & Epiſcopi non quia id conformius eſſet Juri communi, ſed ex aliis cauſis ne Provinciæ & territoria finitima utantur Jure Retorſionis.

IV. DIS-

IV.

DISSERTATIO
JURIS ECCLESIASTICI
DE
SYNODIS COLONIENSIBUS CEU PRÆCIPUO FONTE
QUO
SINGULARIA JURIS ECCLESIASTICI COLONIENSIS CAPITA ILLUSTRANTUR.

AUTHORE & DEFENDENTE D. PAULO DREESEN, CRONENBURGENSI.

INGRESSUS ET OCCASIO SCRIBENDI.

Ex quo Jus sacrum Ecclesiæ christianæ famosâ illâ Pseudo-Isidorianâ Collectione depravatum, negligentiâ historici studii artisque criticæ, nec non insalutatis, imo spretis veris ac genuinis fontibus corruptum, illustriori hac nostrâ ætate, magis magisque excoli cœpit, inter alios juris sacri fontes, quibus nævis antiquis & inveteratis purgabatur, Synodos particularium Provinciarum & Ecclesiarum recensent hodie interpretes; & quidem jure optimo; etenim quis negare ausit in Synodis particularibus contineri decreta, quibus mores nec non disciplina ecclesiastica cujusque Ecclesiæ aut conservantur, aut corrupta instaurantur, quæ in Collectionibus juris canonici frustra quæsieris, imo quæ à jure communi ecclesiastico decretalium prorsus sunt aliena, ceu Petrus Archiepiscopus Moguntinus testis est, qui proprium legum ecclesiasticarum codicem Sæc. XVI. excusum confecit, qui Cap I. habet: „ pro communi Ecclesiarum & Cleri, Civitatum Diæcesium & Provinciæ „ Moguntinæ bono diversas Constitutiones à venerabilibus Patribus felicissimæ „ recordationis Prædecessoribus nostris vestigiis inhærentes editas, in diversis „ Cartulis seu Libellis dispersas, ita ut de quibusdam earum, an essent „ Constitutiones Provinciarum, an Constitutionum ejusmodi vim haberent, „ poterat verosimiliter dubitari, in unam Collectionem seu Libellum ad

K „tol-

„ tollendum hoc dubium ex officii noſtri debito, ſuperfluis reſecatis duxi-
„ mus redigendas.......*paucula de Jure communi* pro flosculis fructu
„ tamen non vacuis admiſcendo pro loci ac temporis qualitate. Volentes
„ ergo, ut univerſi, qui nobis ſive diæceſanâ lege ſive metropoliticâ autho-
„ ritate ſubeſſe cenſentur, *hoc tantum Libello pro Conſtitutionibus provin-*
„ *cialibus* in futurum utantur, diſtinctius inhibemus, ne quis in antea pro
„ Conſtitutionibus hujusmodi præſumat in judicio ſive extra illud aliis uti
„ Cartulis, quas fide carere decrevimus in hac parte, in hoc ſacro Concilio,
„ cui unà cum Fratribus noſtris præſidemus authore Domino approbante."
Inde ea ſemper erat Patrum in celebrandis Conciliis particularibus ſollicitudo, ut grande piaculum in Episcopo eſſe putârint, ſi celebrare Synodos ſecundum præſcripta Ss. Canonum intermitterent... omiſſis tot ſalutaribus deſuper conditis Eccleſiæ Decretis, ne nimis longus ſim, memorare ſatis ſit Decretum S. Concilii Baſileenſis in Concordatis Principum acceptatum * quo ſerio Metropolitis & Episcopis Germaniæ inculcatur, ut Synodos provinciales omni triennio, Diæceſanas ſaltem ſemel in anno, ubi non eſt conſuetudo, bis annuatim, celebrare non intermittant; Verum hoc ſalutare Decretum & Concordatum hactenus extra obſervantiam pridem abiit, ex eo potiſſimum Capite, quod crederetur, Episcopis in Synodo particulari congregatis jus non eſſe privativè absque aliâ ulteriori Confirmatione condendi leges, quæ ſuas Eccleſias obligarent. Natum hoc principium eſt ex prætactâ modo pſeudo Collectione Iſidorianâ, quod eo minus hodie attenditur, quo magis Collectionis Iſidorianæ figmentum hodie detectum eſſe, & ſaniora principia triumphare hac de re videmus. Cum itaque hodie indubitata res ſit, quod Canones & Decreta Conciliorum particularium fontem præcipuum juris ſacri, quo ſpeciales reguntur Eccleſiæ, conſtituant, operæ pretium eſſe, mihi perſuaſum habui, ſi Synodos Eccleſiæ noſtræ Colonienſis, ceu præcipuum juris noſtri Colonienſis ſacri fontem evolverem, atque ex illis ſpecialia plura juris noſtri Capita haurirem & illuſtrarem. Cum porro de Synodo illâ, quæ Euphratam Episcopum Colonienſem depoſuiſſe fertur, multus ſit inter Hiſtoriographos ſermo, diſſidium grave, & opiniones diverſiſſimæ, conſtitui, ut Synodum illam prius ad trutinam revocarem, quidque de illa ſit ſentiendum, ſtabilirem.

* *Tom.* 1. *Concord. pag.* 56. *Part. II. Element. in uſum Auditorii Bonnenſis &c.* §. 90.

CAPUT

CAPUT PRIMUM.

DE SYNODO COLONIENSI, IN QUA EUPHRATAS ECCLESIÆ COLONIENSIS EPISCOPUS FERTUR DEPOSITUS.

§. I.

Synodus Euphratina ex tanta Authorum circa tempus dissensione nec non ex inscriptionum varietate suspecta.

Petrus CRABBE primus omnium * collectioni Conciliorum à se anno 1551 editæ acta inseruit cujusdam Concilii Coloniensis, quod Sæc. IV. sit habitum ex eo fine, ut Euphratas Coloniæ Agrippinæ Episcopus ex causâ, quod Christum Deum negârit, hæreseos fuerit condemnatus & exauctoratus, post consulatum Amantii & Albini quarta idus maji comparuisse ibi narrant acta Episcopos: *Maximinum* Trevirorum, *Valentinum* ab Arelato, *Donatianum* Cabellonorum, *Severinum* Senorum, *Optatianum* Tricassium, *Jessem* Nemetum, *Victorem* Vangionum, *Valerianum* Antisiodorensium, *Simplicium* Augustodunensium, *Amandum* Argentinensium, *Justinianum* Rauricorum, *Eulogium* Ambianorum, *Servatium* Tungrorum, *Discolium* Remorum, consentientibus & mandantibus *Martino* Moguncia-censium, *Victore* Mediomatricorum, *Desiderio* Lingonicæ, *Panchario* Visocensium, *Sanctino* Articlavo, *Victorino* Panhisiorum, *Superiore* Nerviorum, *Mercurio* Suessionum, *Diopeto* Aurelianorum, *Eusebio* Rotomagensium.

* Ex quo fonte aut fragmento hæc acta desumpserit, non adfert, ut vel primâ fronte exin reddantur suspecta. Secuti CRABBUM sunt SURIUS, BINIUS, SIRMONDUS, LABBEUS, HARDUINUS &c. collectioni autem CC. Germaniæ ut hæc acta adderet, hæsitavit HARTZHEIMIUS & rectè, ne merces suspectas, & pluribus eruditioribus supposititias visas absque delectu commisceret actis Conciliorum certis & genuinis.

§. II.

CONTINUATIO.

Quotquot Scriptorum Coloniensium libros mihi inspicere hucusque licuit, vix ullum cum alio in assignando hujus Synodi anno conspirantem inveni, quidam non certum figentes annum saltem ante annum 349. illam

Synodum esse habitam contendunt. * Alios annum 361. statuentes legimus, ** aliis econtra Concilium hoc in annum 390. rejicientibus *** hallucinante inter omnes alios magis CRATEPOLIO annum 398. celebrati Concilii figente. ****

* Inter hos præcipue est Scriptorum Coloniensium Caput, GELENIUS de Magnit. Col. Lib. 1. Sintag. 6. pag. 58 qui certum annum non profert, sed ante annum 349. illam esse habitam existimat.

** BUSCHERIUS Jesuita apud Gelenium L. 1. Sintag. 6. pag. 56.

*** Hujus sententiæ est Author quidam nomine GYGAS apud eundem Gelenium L. cit.... Scriptores extranei etiam nullatenus conveniunt; COINTIUS enim & BINIUS illam ad annum 352., TRITHEMIUS vero apud SURIUM Tom. 6. eandem ad annum 375 extendit.

**** *Annal. Archiep. Colon. pag. 5.*

§. III.

CONTINUATIO.

Nec enimvero est admiranda hæc Scriptorum dissensio, cum enim illa, quæ hanc Synodum secuta, combinari non poterant, Cronologiam emendabant, majoribus adhuc difficultatibus viam sternentes. Quomodo enim illa Synodus ultra annum 350. extendi queat, non video; cum tamen constet, *Maximinum* Episcopum Trevirensem modo fuisse mortuum; Sententiam Gelenianam in §. seq. refutabimus. Mirum sane est, quod Authores adeo se torqueant pro defendendâ hac Synodo, cum tamen ipsa acta illius falsitatem luculenter produnt. *

* Ex ipsis actis ac illius Synodi in & subscriptionibus ejus falsitatem modo ostenderunt viri alias celeberrimi: vid. desuper DUPIN in Bibliotheca nova pag. 356. & Cl. MASCOVIUM Geschichte der Deutschen Lib. 6. §. 36. qui ait: es ist schon genug bewiesen, daß man diese Acta nicht retten könne, wenn man gleich von der Anzeigung des Jahrs abnehmen, und den Synodum später hinaussetzen wollte; his etiam assentit BARONIUS ad annum 346.

§. IV.

CONTINUATIO.

Ex hac deſcriptâ authorum circa annum diſcrepantiâ, neceſſaria quoque circa Notas Conſulum ſequebatur varietas. CRABBUS hæc acta refert ſub Conſulatu *Amantii & Albini*: * Verum cum GELENIUS hanc inſcriptionem in ſuam ſententiam minimè quadrare videret, ob tot inextricabiles difficultates; hinc eam corrigendam, atque nomina Conſulum è faſtis injuriâ temporum eraſa: videlicet *Decentii & Paulini* iterum ſubſtituenda eſſe ſtatuit. **

* Per annum poſt Conſulatum Amantii & Albini deſignari annum 346. graviſſimos nobiscum habemus conſentientes Authores: uti VORBURGUM in Actis Germanorum Lib. 6. CALVISIUM ad annum 345. BARONIUM qui de eodem anno refert Reſcriptum Conſtantii Imperatoris Niſibi ad Nemeſianum præfectum Urbis ſub Conſulatu Amantii & Albini *L. 5. de Exaction. Cod. Theod.* PAGIUM ad annum 346, nec non AUTHOREM Diſſ. nuper editæ Moguntiæ an. 1778. §. 5. ſub Lit. A.

** Hæc præclarè dicit GELENIUS ad hiſtoriæ confuſionem, ſed non probat, Lib. I. Syntag. 6. pag. 55. aſt audiamus, quæ ſubjungit poſtea GELENIUS L. cit. quærit dein ex ſe; quo ergo anno *Decentius & Paulinus*, quorum nomina è faſtis fuiſſent eraſa, fuerint Conſules? & reſpondet anno 16to poſt mortem Conſtantini M. currente. Sed examinemus hæc omnia paucis, ut illorum implicantia magis eluceſcat; certum enim eſt, ac omnium optimorum hiſtoriographorum teſtimoniō Confirmatum, Conſtantinum M. an. 337 fuiſſe mortuum. Vid. MASCOVIUM in Actis Germanorum Lib. 6. §. 33. CALVISIUM ad annum 337. BARONIUM ad eundem: LE BEAU dans l'hiſtoire du Bas Empire Tom. I. pag. 617. FLEURY dans l'hiſtoire Eccleſiaſtique Tom. 3. pag 331. Si jam Decentius & Paulinus ſexdecim annis poſt mortem Conſtantini M. fuiſſent Conſules, illorum Conſulatus incideret in annum 352 vel 353, quomodo jam hæc cohæreant cum illis, quæ idem Author loc. cit. pag. 58. dicit videlicet Concilium illud Colonienſe ante annum 349. eſſe habitum nemo non videt.

§. V.

§. V.

Continuatio.

Sed omittamus hæc omnia, ac cum ingeniofioribus hujus Synodi Defenforibus, qui fibi dedecori ducunt infcriptionem Crabbi bonâ fide factam immutare; Epocham hujus Concilii in annum 346. 12. Maji figamus; * hocque in fuppofito illius acta excutiemus illorumque falfitatem, quantum fieri poterit demonftrabimus.

* Hujus opinionis funt omnes fere hujus Synodi Defenfores extranei, præcipuè vero Author Diff. editâ Mogunt. de authentiâ Synodi Colonienfis, cum quo nobis in hac differtatione potiffimum res erit.

§. VI.

Synodus Euphratina ex propriis actis ut fuppofita impugnatur.

Boni mercatoris officium eft, in ipfas mercium qualitates ante omnia inquirere, priusquam illas pro genuinis tuto admittere poffit; hoc quoad acta Conciliorum etiam neceffario effe obfervandum, nos monet Cl. Vorburg, * Inftituto itaque accuratiori examine acta magnâ falfitatis fufpicione laborare nobis vifa funt.

* Vol. 2. ad annum 346. pag. 367. ubi ait: Conciliorum vel à multis fictorum, vel pro arbitrio variatorum textibus non femper fidendum, fed cautè in iis agendum.

§. VII.

Continuatio.

Adverfarii multum equidem contendunt, multumque roboris in hoc Argumento reponunt, videlicet quod hæc acta ne minimam falfitatis notam quoad formam externam præ fe ferant; præter confignationem temporis enim inquiunt, in iis occurrit Stylus Sæc. IV. latinus. * Verum hoc omnino eft falfum atque contrarium potius effe dicendum nobis teftatur vir quidam de re litterariâ valde meritus. ** Aft fit etiam & hoc, inde tamen ftatim ad ejus authentiam nemo in hiftoriâ ecclefiafticâ parum verfatus concludet; multa nobis occurrunt monumenta ecclefiaftica omnibus authentiæ Characteribus quoad formam externam infignita, quæ nihilominus à viris eruditis ut fuppofititia fuerunt demonftrata. ***

* *Author* Differt. fupra cit. pag. 18.

**R.

** R. P. LUDOVICUS RICHARD in suo judicio censorio de Concilio Agrippinensi ex Analysi Conciliorum anno 1776. Venetiis latinè editâ excerpto Tom. 1. ad Sæc. IV. pag. 62. sub Tit. primum Antiochenum. Ubi ait: hæc acta superiori Sæc. à de Marca & Petavio pro authenticis admissa, hoc jam tempore propemodum à nemine non rejiciuntur. Prima ratio nititur barbaro horum actorum Stylo, qui Sæc. IV. parum congruit, ubi humaniarum litterarum decrementum non ita longè adhuc abierat. Hæc sanè à tanto viro non sine fundamento dicta præsumuntur.

*** Quilibet cohærenter mentiri debet; ridiculum esset orbi ejusmodi monumentum obtrudere, si tempori, pro quo venditatur, non congrueret. Talia Apogripha ab Eruditis demonstrata & satis nota suppeditat historia ecclesiastica. Occasionem vero rationemque quare Concilium hoc Coloniense fuerit confictum postea dabimus.

§. VIII.

CONTINUATIO.

Altum horum actorum in antiquitate est silentium, nec ullum ante Sæc. VIII. illorum occurrit vestigium; omnes quotquot sunt Scriptores coævi de illis silent; id quod confirmant Patres celeberrimæ Congregationis S. Mauri, qui ex collectione omnium antiquissimorum Codicum MS. quotquot invenire poterant, ediderunt accuratissimam omnium Conciliorum Synopsin, nec ullam de hac Synodo Coloniensi mentionem fecerunt; id quod tamen fecissent, si ea antiquitati fuissent nota. *

* Synopsis hæc inserta legitur præclaro illi operi *l'art de verifier les dates* Parisiis anno 1770 evulgato.

§. IX.

CONTINUATIO.

Maximum Patronorum hujus Synodi fundamentum hucusque fuit Vita S. Servatii Episcopi Tungrensis ex biographo descripta, ita ut integrum passum Synodum hanc concernentem in Collectione CC. à CRABBO editâ tanquam testimonium veritatis inveniamus impressum; * noli autem mirari, si unum alterius falsitatem prodere potius quam stabilire videatur.

* Passum hunc quoad hoc Concilium ex Vita S. Servatii etiam legere est in diss. sæpe cit. pag. 15. Lit. 11.

§. X.

§. X.

CONTINUATIO.

Biographus supra cit. absque omni Actorum examine, omni relictâ crisi hunc passum Vitæ Servatii inseruisse videtur; SERVATIUS enim juxta illum quam maximè Euphratis abdicationem in hac Synodo urgebat, habitâque illius ad Patres de Euphratis hæresi oratione, de quo in Statu clericali nulla esset speranda salus, illum deposuisse scribit; & sine morâ, uti ait, singulis Pontificibus orationes similes ad eandem Normam dictantibus Euphratas deordinatur; ergo omnium *Primus* juxta Authorem cit. depositionis Sententiam in Euphratem quà hæreticum pertinacem protulit *Servatius*, & quomodo hæc cum actis cohærent, in quibus Servatius Episcopus Tungrensis mox ultimo loco subscripsisse & sententiam depositionis pronuntiasse legitur?

§. XI.

CONTINUATIO.

Accedit alius non minor hujus biographi error; dum enim nomina Episcoporum, qui una cum Servatio ad Synodum processerunt, recenset, inter alios insimul apud eundem invenitur DIOPETUS *Episcopus Aurelianensis* quasi & hic cum cæteris stubam Synodalem intrasset; jam conferamus hæc cum actis, & horum dictorum falsitas nobis mox palam fiet; certum enim est, atque ex ipsis actis constat, *Diopetum* non in propriâ personâ interfuisse Synodo, sed per Litteras Euphratem damnationi tradidisse. Hæ inter acta Concilii & S. Servatii vitam ceu Concilii fundamentum contradictiones manifesto contra authentiam ejusdem Concilii pugnant.

§. XII.

CONTINUATIO.

Porro acta hujus Concilii referunt reliquos Episcopos fuisse *Consentientes* ac *Mandantes*, quæ verba Cl. DÜRR * ita intelligit, quod *reliqui Episcopi miserint suos Deputatos* ac *Litteras Consensuales*, quod si ita sit, cur nulla habetur Deputatorum mentio? cur litteræ consensuales aliorum non sunt recitatæ in Synodo? cur sola unius DIOPETI Episcopi Aurelianensis (quem tamen fabricator vitæ S. Servatii in personâ interfuisse memorat §. præc.) epistola producta fuit? rursus Biographus S. Servatii inquit nonnullos

nullos Episcopos voluisse correctionem indicendam esse prius Euphratæ, reliquos Episcopos præpaventes extitisse, ne forsan veniâ hac daretur ansa propagandi scelus; medium itaque inter Episcopos stetisse SERVATIUM, & sententiam damnationis primum protulisse; qua ratione hæc cohærent cum actis Concilii, quòd 1mo VALERIANUS dixerit Euphratam modo ante Convocatam Synodum à quinque Episcopis fuisse depositum? atque 2do AMANDUS ipse fateatur, se pridem epistolis suis consensisse ad deponendum? nec non 3tio MARTINUS Episcopus Trevirorum omnium *Primus* ante Servatium dixerit: Euphratam omnis mundus jam ore Domini cognovit esse damnatum? nihil dicam, quod Biographia narret Episcopos ex decreto Principum convocatos, acta vero Pseudo-Concilii referant illos ad postulatum fratrum convenisse &c.

* Diss. de hac Synodo cit. p. 11. Lit. r.

§. XIII.

Synodus hæc Euphratina sanis historiæ principiis repugnat & merito ceu conficta rejicitur.

Quotquot authentiam hujus Concilii Agrippinensis atque Euphratæ Episcopi Coloniensis ob Arianismum in eo depositionem propugnant, conveniunt, Euphratam Episc. Col. Concilio Sardicensi Sæc. IV. habito interfuisse; testimonium S. ATHANASII in *epistola ad solitariam vitam agentes opp. tom. 1. pag. 822.* adeo clarum est, ut refragari illi non liceat; scribit etenim EUPHRATAM *cum* VINCENTIO *Capuano Episcopo publico Concilii nomine ad Constantium Imperatorem fuisse, missum ut Episcopis per Arianorum fraudes in exilium protrusis reditum ad Ecclesias suas impetraret*: quodsi itaque communissimam sententiam, quæ Epocham Concilii Sardicensis an. 347. habiti statuit, adoptemus, * qui verosimile est, Euphratam strenuum Arianismi in hoc Concilio Insectatorem anno præcedenti 346. in Concilio Agrippinensi fuisse depositum? num brevi antea tempore Episcopum depositum atque arianismo plenum ad tantum legationis munus postea fuisse adhibitum credamus? **

* Legi desuper ex antiquis possunt SOCRATES Hist. Eccl. Lib. 2 Cap. 15. qui illud Concilium sub Consulatu Ruffini & Eusebii refert, qui Consulatus cum an. 347. concordat. SOZOMENUS Lib. 3. Hist. Eccl. Cap. 11. VORBURG ad annum 347. CALVISIUS ad eundem. BARONIUS ad eundem,

dem, GELENIUS Lib. I. de Magnit. Col. pag. 54. ex recentioribus FLEURY tom. 3. pag. 315, LE BEAU dans l'hiſtoire du Bas Empire, tom. 2. pag. 75. edita Pariſiis an. 1758.

** Urget hoc argumentum SCHÖFFLIN Alſatiæ illuſtratæ tom. I. pag. 354.

§. XIV.

CONTINUATIO.

In Syſtemate, quo Concilium Sardicenſe ad annum 347. figitur, & cui interfuiſſe *Euphratam* Epiſcopum Colonienſem omnino extra dubium verſatur, certum omnino eſt, quod eundem in quodam Concilio Colonienſi, quod anno præcedente ſit habitum, ob Arianismum fuiſſe depoſitum credi haud queat; * verum ut graviſſimam hanc difficultatem effugiant adverſarii, ajunt Concilium Sardicenſe, cui Euphratas interfuit, anno 344. fuiſſe celebratum, atque Euphratam Epiſcopum Colonienſem ſtrenuum arianismi impugnatorem, longis itineribus fractum, & viribus exhauſtum vel ad ſuam Eccleſiam rediiſſe, vel forſan in vià anno 345 obiiſſe, porro in ejus locum alium ejusdem nominis Euphratam fuiſſe electum, qui hæreſin ſuam etiam coram Athanaſio in Gallia tum temporis degente & multis aliis profeſſus ſit, & propterea damnatus. **

* Author Diſſ. ſupra cit. pag. 33. & ſeq.

** Ita diſcurrit Author cit. pag. 36.

§. XV.

CONTINUATIO.

Itane novà fictione duplicis Euphratæ opus erat, ut fictum Colonienſe Concilium aliquam veritatis umbram nanciſceretur! Quanquam autem hæc duorum Episcoporum Colonienſium ſub nomine Euphratæ ſibi invicem ſuccedentium fictio indigna prorſus ſit Hiſtoriographo, atque ex eo ſatis refutata maneat, quod de hac perſonarum diſtinctione altiſſimum ſit ſilentium in antiquiſſimis Episcoporum Colonienſium Catalogis, inter quos præcipuus & accuratiſſimus eſt Catalogus manuſcriptus antiquiſſimus in Archivio Electorali Col. aſſervatus, in quo poſt *unum Maternum*, qui Concilio Arelatenſi anno 313 interfuit, notatur & unus duntaxat *Euphratas*, qui celebri legatione functus eſt ad Imperatorem; nihilominus tamen aliundè ceu prorſus incredibile demonſtrabimus, quod poſt obitum EUPHRATÆ *primi*, qui an.

345

345 tempore paſchatis in munere legationis adhuc verſabatur in oriente, electus ſit EUPHRATAS *ſecundus*, qui mox ob arianismum an. 346. 12 Maji in Concilio, quod Coloniæ coactum fuerit, ſit depoſitus.— Etenim ſi Euphratas primus anno 345 medio adhuc fuerit in oriente, ceu fuiſſe ipſi adverſarii non diffitentur, ſi ibi in Civitate Antiochena unà cum ſuo Conlegato diu fuerit à Conſtantio Imperatore detentus, ut diu portæ ſibi fuerint clauſæ, ne reditus ad ſuam Eccleſiam pateret; quando & quâ anni 345 parte obiiſſe Euphratam dicent adverſarii? Sinamus illis, ut fingant denuo illum anno 345 ad finem vergente obiiſſe.— Fingant quoque mox obitum illius Clero & Populo Colonienſi innotuiſſe.— Fingant etiam Clerum & Populum mox elegiſſe alterum ejusdem nominis ſecundum.— Fingant quoque mox Comprovinciales Epiſcopos Euphratæ ſecundo impoſuiſſe manus, atque electioni conſenſiſſe.— Sinamus hæc omnia intra paucos contigiſſe menſes.— At vero quis credet Euphratam hunc novum (qui ob virtutum ac pietatis merita ac fidei integritatem Epiſcopali honore dignus videbatur Clero & Popùlo Colonienſi, nec non cæteris Comprovincialibus Epiſcopis) mox adeo degenerem extitiſſe, ut ſe arianismo plenum eſſe toti orbi (ceu fictum Concilii fragmentum loquitur) palam fecerit, ut ſæpius coram Athanaſio, Servatio, & aliis (ceu acta loquuntur) in Chriſtum Deum blasphemarit, ut ante convocatum Concilium anno 346. 12 Maji modo à quinque Galliæ Epiſcopis (ceu iterum acta enarrant) fuerit depoſitus, ut tandem coëuntibus mox brevi poſt electionem factam tempore plurimis Epiſcopis Coloniæ Sede ſuà fuerit exauthoratus.

§. XVI.

CONTINUATIO.

Ita eſt: Authori Diſſertationis Mog. ſæpe cit. veroſimile videtur, quod EUPHRATAS *primus* Epiſcopus Colonienſis anno 345 obierit, — quod mox electus ſit & confirmatus Epiſcopus Colonienſis ejusdem nominis *ſecundus* — quod hic breviſſimo tempore orbi univerſo innotuerit Arianus, & quidem pertinax, habens conſcientiæ pectus inflexibile, ceu biographus Vitæ S. Servatii teſtis eſt, quod illi ſæpius publicè SERVATIUS Tungrenſis Epiſcopus obſtiterit, quodque cum illo ſæpius Athanaſius contenderit &c. Et tandem fruſtrata omni ſpe emendationis, mox coacta fuerit Synodus Agrippinenſis Epiſcoporum, qui ex diverſiſſimis provinciis (§. I.) brevi tempore mox quaſi alis convolantes, poſtquam modo à quinque

Epiſcopis damnatus Euphratas erat, in pleno Concilio Sententiam damnationis & depoſitionis protulerint — Hæc omnia facta eſſe credit *Author* cit. à fine anni 345. usque in annum 346. duodecimam Maji. Intra ſex menſes à die obitûs Euphratæ primi; hæc credat ille, qui amat decipi & levis eſt corde. Igitur vel ex hoc Capite ad acribiam usque Syſtema duplicis Euphratæ ceu confictum demonſtratur.

§. XVII.

CONTINUATIO.

Porro ſi quidam Euphratas Epiſc. Col. hæreſi arianâ extiterit infectus, ut eandem publicè profiteri, ac de illà cum S. Athanaſio ſæpius contendere fuerit auſus, ſanè S. ATHANASIUS & HILARIUS contra eundem Calamum acuiſſent, quemadmodum id contra omnes hæreticos, cum quibus ipſis negotium erat, præſtiterunt, præcipuè cum illa hæreſis in occidente fuerit nova; * imo in epiſtola, ** quam Epiſcopi Galliæ dederunt ad S. Hilarium exulantem, legitur, quod *maxima* adhuc eſſet Eccleſiarum Galliæ (Galliæ ſecundæ autem Metropolis tunc erat Colonia) *ab Hæreſi arianâ puritas*, altumque ſilent de hæreſi Euphratæ; nemo autem ignorat, quæ ſit hujus ſilentii in geſtis hiſtoricis probandi vis & energia.

* RICHARD *Jud. Cenſor. de Synodo Agrippinenſi loc. cit.*

** Epiſtolam exhibet FLEURY *Tom.* 3. *L.* 13. *pag.* 477.

§. XVIII.

CONTINUATIO.

Multum hucusque ſe torquebant Scriptores etiam illi, quibus falſitas hujus Synodi alias certa etiam videbatur, in inveniendà hujus confictionis occaſione, ut adeo in reſolvendâ hac ab adverſariis obmotâ & indiſſolubili, ut ipſis videtur, difficultate ferè deſperarent; Verum anſa ac ratio hujus confictæ Synodi ex hiſtorià illorumque temporum circumſtantiis eſt repetenda. Concilium Sardicenſe propter hæreſin Arianam fuiſſe celebratum, eſt ex antecedentibus certum & in Hiſtoriâ eccleſiaſticâ verſatis ſatis cognitum. Epiſcopi Orientales, qui omnes fermè Ariani erant, unà cum Occidentalibus ad Civitatem Sardicenſem cauſam ſuam defenſuri advenerant, ſtipati illi erant duobus Comitibus ſæcularibus ſperantes, ut ope hujus Poteſtatis ſæcularis huic Concilio, uti in aliis ipſis ſucceſſerat, ſint do-

dominaturi. * Verum cum Ariani Sardiceam venientes inexſpectatò experirentur, quod in Concilio iſto omnia more eccleſiaſtico ſine Comitibus, ac ſine omni Poteſtate ſæculari agerentur, cumque ex omnibus Eccleſiis adeſſe accuſatores & documenta, rerumque probationes adverſus ſe in promptu eſſe viderent, mirum in modum perterriti timebant, ne tanquam falſi accuſatores condemnarentur, ac Sycophantiæ rei; Athanaſius vero & alii de Sedibus ſuis ejecti innocentes in illorum præſentiâ declararentur; mutuis adinvicem habitis Conſultationibus cauſæ ſuæ non amplius fidentes perſuaderi haud poterant, ut Concilium introirent, ſed ſub variis Machinationibus atque prætextibus clanculò iterum de Civitate Sardicenſi diſcedebant. ** Epiſcopi catholici Sardiceæ congregati turpem hanc Arianorum fugam audientes, Athanaſii aliorumque Epiſcoporum e Sedibus ejectorum cauſas examinabant, causàque cognitâ illos utpote innocentes reſtituendos decernebant, præcipuosque hujus factionis Authores de falsâ accuſatione convictos deponebant. Ariani in fugâ conſtituti, quam primum hæc percipiebant, de variis huic Synodo eludendæ remediis cogitabant; optimum verò pro infringendâ Synodi veræ Sardicenſis authoritate reputabant, ſi aliud Concilium huic opponerent; itaque Ariani Philopopolim, quæ eſt Urbs Thraciæ, pervenerant; Concilium ibi celebrant. *** Hoc ſuum Concilium Philopopolis habitum nomine Concilii Sardicenſis honeſtarunt. Ex quo factum, quod hæc duo Concilia poſtea adinvicem ita fuerint confuſa, ut quodnam ſit verum Sardicenſe, diſcerni haud poſſet & S. Auguſtinum usque adeo fefellerint. **** Quid in Concilio egerint Ariani, nunc audiamus. Damnatâ conſubſtantialitatis voce, plures Catholicorum Epiſcoporum depoſuerunt, vitandosque denuntiàrunt; præcipui e numero horum depoſitorum erant: *Julius Epiſcopus Romanus*, *Protogenes Epiſcopus Sardicenſis*, *Maximinus Treverenſis*, & alii, qui potiſſimum cauſam Athanaſii contra Arianos egerant. Ratio, quare *Maximinum* depoſuiſſent, dant ipſi Ariani, videlicet: quod noluiſſet recipere Epiſcopos Arianos, quos ipſi in Galliam miſiſſent. *****

* Refert hæc ATHANASIUS in Epiſt. ad Solit. & in Apolog. ſuà 2dâ. FLEURY Tom. 3. Lib. 12 pag. 316.

** Amœnum eſt ſuper hac re legere FLEURY tom. 3. pag. 316. & ſeq. ubi totam hujus rei ſeriem narrat. ATHANASIUS in *Epiſt. ad ſolit. & apolog.* 2. THEODORETUS *Lib.* 2. *Cap.* 8. CALVISIUS ad an. 347.

*** SOCRATES *Lib.* 2. *Cap.* 6. SOZOMENUS *Lib.* 3. *Cap.* 10. FLEURY *tom.* 3. *pag.* 332.

**** FLEURY loc. cit. CALVISIUS ad annum 347. BARONIUS ad eundem annum. Multum ponderis affert, quod Authores hic citati de Concilio hoc Anti-Sardicensi enarrant; videlicet, illud Concilium ab Arianis Philopopolis habitum sub nomine Concilii Sardicensis ad omnes Ecclesias fuisse transmissum. Uti hoc probat inscriptio hujus Synodi à S. Hilario in fragmento Libri de Synodis relata. Imo BARONIUS loc. cit. ait: quod post mortem Constantis, Constantio Arianorum Patrono solum regnante, veritas adeo fuisset depressa, ut solum illud falsum Concilium Ante-Sardicense orbi fuisset cognitum.

***** SOCRATES & SOZOMENES loc. supra cit. BARONIUS ad annum 347. FLEURY tom. 3. pag. 338.

§. XIX.

CONTINUATIO.

Quis jam prudens historicus his omnibus benè consideratis nobiscum jure optimo non credet? * Quod illud, quod Maximino accidit, etiam Euphratæ nostro Maximino adeo Vicino non contigerit. Hujus depositionis enim majus quam Maximini Arianis erat fundamentum, cum Euphratas noster cum Athanasio communicasset, acerrimusque illius causæ contra Arianos non in Concilio solum, sed qua legatus apud Constantium defensor extitisset; quale hinc etiam Arianorum contra illum fuerit odium, historiâ teste satis edocemur; ut usque adeo Ariani varias ipsi insidias struxerint, atque dum quâ legatus ex Concilio Sardicensi missus Antiochiam advenerat, clanculò meretricem ad cubiculum, cum dormiret, miserint, ut causam accusandi ac reprehendendi virum Sanctum invenirent. Ne vero hæc à nobis jam relata merum quoddam nostri cerebri inventum reputentur, audiamus accuratissimum historicum Cl. VORBURGUM qui egregiè in hanc rem scripsit. ** *Non est dubium, id, quod cum Maximino Trevirensi gestum est, & Euphratæ accidisse.* Pergit postea idem Author: *Dein imperiti rerum Coloniensium hæc nacti ignoraverunt, in quo terrarum orbe & Sardiceæ & Philipporum urbes extiterint, ignorarunt etiam, quod hæc Concilia adeo inter se confusa.* (§. XVIII.) *Extemplò sibi persuaderunt in loco fortassis erratum esse, & hujusmodi aliquod cum Euphratâ Concilium alibi,* quam Coloniæ celebrari, multominus illum alibi abdicari potuisse.

* Vid. ATHANASIUM in Epist. ad solit.

** In Actis Germanorum Vol. 2. ad annum 347. pag. 372.

§. XX.

§. XX.

CONTINUATIO.

Restat nunc, ut paucis novum aliud de morte EUPHRATIS, qui fertur depositus, GELENII * Scriptoris Coloniensis figmentum adferam, ut pateat eruditis, quæ figmenta figmentis quoad Synodum Coloniensem fuerint cumulata; qui ait: EUPHRATES *in Concilio Agrippinensi depositus ex adverso Novesiensis oppidi in Rbeno periit, eo loco, ubi Fluviolus Nebulonis est* (vulgò Schalksbach an der Schalksmühl) *mirabile dictu: Rbenus alveum mutavit, & tanto à Novesiensibus muris abivit intervallo, ut bæretici Cadaver grandi insulâ rationis expers fluvius obrutum ivisse videatur, alveo aliorsum converso.* — Quâ anili fabulâ Magistrâ, quæso! hæc edoctus est GELENIUS, ut locum & modum Euphratæ obitûs hic Historiographus figere non erubuerit? ut atque adeo aquæ elementum desæviisse in Cadaver Episcopi nostri asserere & orbi Coloniensi obtrudere, & quod pejus est in re hac obscurissimâ plurimis viris eruditissimis fabulâ altissimi miraculum in mutato Rheni alveo cujus apertam in naturâ causam habemus, intervenisse ob Cadaver Euphratæ, fingere sit ausus.

* De admiranda sacra & Civ. Magnit. Col. pag. 34.

CAPUT SECUNDUM.

QUO

SINGULARIA JURIS ECCLESIASTICI CAPITA EX SYNODIS COLONIENSIBUS CERTIS ILLUSTRANTUR.

§. I.

De Synodis Coloniensibus annis 869, 873, 887 celebratis.

Postquam hactenus de Synodo Coloniensi Euphratina confictâ egimus, ad Synodos Colonienses, & quæ singularia in iis Statuta fuerint propiùs accedamus; Et quidem anno 869 Conventum Coloniensem habitum fuisse refert HARTZHEIMIUS, * in quo ad mandatum LUDOVICI germanici cum Carolo Calvo Lothariensi de Regno dividendo contendentis LUDBERTUS Archiepiscopus Moguntinus Clero & Populi primoribus eligendum Archi-

Epis-

Episcopum proposuit, atque omnium suffragiis Willibertus electus & consecratus fuit. Discimus hinc 1) maximum fuisse in electionibus Episcoporum Germaniæ Majestatis Regiæ interventum, atque 2) comprovinciales Episcopos jure suo consecrandi Episcopos vicinos fuisse usos, etsi collectio illa famosa Pseudo-Isidori in Germaniam modò tum penetrâsset, Authoritate Nicolai I. omnibus Episcopis Galliæ ut reciperetur, imposita. **

* *Tom. II. CC. germ. p. 355.*

** Vid. *Can. 1, D. 19.*

§. II.

CONTINUATIO.

In Synodo anno 873 sub WILLIBERTO * Archiepiscopo convocatâ singularia prorsus fuisse Statuta legimus. 1) Jus proprietatis canonicis à GUNTHERIO Williberti antecessore concessum in eâdem Synodo confirmatur, atque 2) iisdem in vim hujus juris proprietatis licentia quoque testandi de mansione sua & ceteris quibuscunque rebus roboratur; ut ex hoc palam sit, jus proprietatis atque Licentiam testandi Canonicorum in nostra Ecclesia antiquissima esse jura, quæ in certis Ecclesiis tum haud obtinebant; 3) stabilitur Canonicis jus eligendi Præpositos, quibus potestas sit gubernandi Clericos & cura temporalium; demum 4) ne ullus unquam Pontifex minimam unquam Præbendam sinè Canonicorum conscientia sivè Consensu tribueret, cum quibus sanè hodierna Ecclesiæ nostræ disciplina haud convenit, atque pro Diæcesi Coloniensi non subsistit principium illud, quod inter juris sacri Interpretes ceu indubitatum admittitur, videlicet: Episcopos usque ad Sæculum XI. extitisse Collatores ordinarios omnium beneficiorum suæ Ecclesiæ. **

* Notatu dignum est de WILLIBERTO Archiep. Colon. quod is noluerit jurare in Decretales Romanorum Pontificum, atque propterea pallium à Papa impetrare non potuerit, in signum, quod Collectioni Pseudo-Isidori, ne reciperetur, is vehementer obstiterit. Cf. *Can. 4. D. 100.*

** Vid. HARTZHEIM *l. cit. p. 357.*

§. III.

§. III.

CONTINUATIO.

Anno 887. ſub eodem Williberto habita fuit Synodus in Civitate Agrippinenſi de conſenſu glorioſiſſimi Imperatoris Caroli (ceu acta apud Hartzhemium * loquuntur) in quâ 1) DRUGO unanimi conſenſu Cleri Memidonenſis (Mindenſis) Eccleſiæ Epiſcopus electus ad paſtorale officium impoſitione manuum à Metropolitâ ſuo Colonienſi promotus fuit. 2) Statuitur, ut contra delinquentes nonniſi tunc gladio anathematis procedatur, ſi moniti pœnitentiæ & emendationi ſe ſubmittere contempſerint; & 3) quod Epiſcopus authoritatem habeat remittendi rigorem Canonum pœnitentialium & pœnitentiæ publicæ. ** Quis non videt hic jura Metropolitica Archiep. Col. in Conſecrandis & Confirmandis Suffraganeis Epiſcopis ſtabiliri, reprobari anathemata latæ Sententiæ, atque Epiſcopos habere poteſtatem delinquentibus emendatis partem pœnarum eccleſiaſticarum remittendi, & hac ratione indulgentias concedendi.

* Loc. cit. pag. 365. & ſeq. ex quo patet, quæ tunc fuerit poteſtas Imperatorum circa Synodos germaniæ.

** Loc. cit. Cap. 1. 2. & 6.

§. IV.

CONTINUATIO.

Unanimi Interpretum juris ſacri Calculo optata eſt Sententia, quòd ſolummodo ad Sæc. X. usque BEATIFICATIO aut CANONIZATIO *Sanctorum* fuerit jus Epiſcopale, in Synodis provincialibus exercitum; * Verùm ex Synodo in Eccleſiâ noſtrâ Colonienſi a. 1110 convocatâ contrarium edocemur; ſiquidem FRIDERICUS I. Archiep. Colonienſis in eâdem Synodo ad inſtantiam OTBERTI Epiſcopi Leodienſis, GUIBERTI Abbatis Gemblacenſis Canonizationem ſolenniter decrevit, atque is nono Kal. Octobris eodem anno, præmiſſo jejunio in numerum Sanctorum in eadem Synodo relatus fuit. Quanti momenti ſit hæc animadverſio ex hac Synodo Colonienſi adlata, nemo non videt. **

* Cf. MABILLONIUS *ad Sæc. III. Benedictin. P. 1. p. 243.*

** HARTZHEIM *CC. germ. Tom. 3. p. 256.*

§. V.

CONTINUATIO.

Synodi Colonienses sub FRIDERICO Archiep. Col. annis 1116 & 1119 convocatæ certa nobis exhibent vestigia, quòd *Consecrationes* & *Depositiones Episcoporum* nondum tum temporis fuerint RESERVATA MAJORA; siquidem in priori Concilio ADALBERTUS Archiepiscopus Moguntinus ab OTTONE Episcopo Babenbergensi fuerit ordinatus, in posteriori verò Archiepiscopus noster Coloniensis causam simoniacæ pravitatis *Alexandri* Episcopi Leodiensis electi cognovit, atque sententiâ depositionis in eundem lata Clero Leodiensi novæ electionis libertatem fecit. *

* Vid. HARTZHEIM *CC. germ. T. III. p.* 271. & *p.* 274.

§. VI.

De Synodis an. 1132, 1146, *&* 1167 *celebratis.*

Quanquam inter Interpretes Juris sacri germanici recepta sit opinio, etiam praxi canonizata quòd Curia Romana sit *privativè* Judex Controversiarum in electionibus Episcoporum Germaniæ, atque plerique textum famosum Concordati Callixtini de anno 1122 §. 1. eatenus interpretentur, quòd Imperator in ejusmodi controversiis *Judicio* Metropolitani & Episcoporum *auxilium* & *consensum* præbeat, hunc tamen sensum Concordati Callixtini quoad Imperatores non semper fuisse edocemur ex Synodo Coloniensi anno 1132 convocatâ, in quâ JUDICIO *Regis*, *Principum*, & Cardinalium BRUNO Præpositus S. Gereonis intra Coloniam in discordia electus Archiepiscopus Coloniensis pronuntiatus & Cathedræ Coloniensi intronizatus fuit. *

* HARTZHEIM *T. III. p.* 325.

§. VII.

CONTINUATIO.

Ecclesiam Coloniensem nostram Authoritate suâ in damnandis opinionibus in materia fidei Sæculo XII. fuisse usam referunt nobis Synodi Colonienses annis 1146 & 1167 convocatæ; etenim in priori undecim Articuli virorum hæreticorum ab ARNOLDO Archiep. Colon. condemnati, * atque in posteriori ARNALDUS, MARSILIUS, aliique ceu hæretici *dijudicati* sunt, & *anathe-*

anathematizati; qui, *Invitâ tamen Synodo*, à judicibus ac populo Civitatis Colonienſis nimio zelo permotis in Colle, qui Judaicus appellatur, (Juden Büchel) juxta ſepulturas Judæorum igne cremati perierunt. **

* HARTZHEIM *lit. cit. p. 353. & 392.*

** Quis ex hoc non videt Eccleſiam noſtram Colonienſem in cauſis religionis tum temporis non ſitiiſſe Sanguinem, ſed Judices ſeculares ad mortem iis infligendam nimio zelo abreptos fuiſſe, enarrant acta Synodi?

§. VIII.

De Synod. Colon. Sæc. XIII. habitis.

Quanquam Sæculo XIII. Diſciplina Eccleſiæ vehementer mutari cæperit inductis Exemptionum Privilegiis, quêis integra Religioſorum Monaſteria, imo Ordines Religioſi integri ſubtracti ſunt Poteſtati Epiſcopis divinitûs concreditæ, in noſtrâ tamen Eccleſia Sæculo XIII. medio adhuc Archiepiſcopus in cujuscunque generis Religioſos Poteſtatem Epiſcopalem exercuit, ut ſub nullius Privilegii prætextu Legum & Statutorum Epiſcopalium obſervatione & executione fuerint exempti, ſed ad obſervantiam illorum manſerint obligati, ceu verba ſunt Synodi Colonienſis anno 1266. ſub ENGELBERTO II. Archiepiſc. Colon. habitæ *Capite* 43. *

* Cf. HARTZHEIM *Tom. 3. p. 630.* — de cetero Diſciplinam Eccleſiæ hâc Synodo multum immutatam fuiſſe intuemur, atque de eâdem refert FLEURY *H. E. Tom.* 18. *p. 72. ejusdem Concilii decreta ſunt potiùs triſtia confuſionum ac tumultuum teſtimonia, quàm illos ſanandi remedia. &c.* Verùm hoc prædominantibus hoc tempore principiis adſcribendum venit.

§. IX.

CONTINUATIO.

Notatu digna eſt Synodus Colon. 1281. ſub SIFRIDO Archiepiſcopo Colon. habita * & quidem inter alia ex tribus Decretis inibi conditis; & quidem 1) *ejusdem Synodi* CAP. IX. ſtatuitur: *Item præcipimus & denunciamus omnibus, qui gaudere volunt Privilegio alicujus Ordinis clericalis, quòd nos ipſos non defendemus prætextu Privilegii clericalis vel ordinis. Niſi tempore, quo paſſi fuerint injuriam*, TONSURAM & HABI-

TUM DETULERINT *clericalem.* Facile inde colligere eſt, quòd Patres in hoc Concilio Privilegio Fori & Canonis indignos Clericos eſſe rati fuerint, qui habitum & Tonſuram clericalem non detulerint; quâ ratione enim dignus ſit beneficio clericali, qui Statûs ſui habitum & inſignia erubeſcit? quid hodie hac in re ſit ſuſtinendum facilè patet.

* Cf. HARTZHEIM *Tom.* 3. *p.* 666.

§. X.

CONTINUATIO.

Præterea 2) inter alia eſt Statutum CAP. X. ſub pœna Excommunicationis, *ne fidem ſibi dent mutuò clandeſtinè & in occulto ſuper matrimonio contrahendo, ſed publicè coram presbytero & coram pluribus hoc faciant: & ſi aliter fidem dederint de contrahendo, ipſi denuntientur excommunicati*; damnantur hìc *Sponſalia clandeſtina*, utique non alia de cauſa, quàm ut graviſſima evitentur peccata, & ne partes in inextricabilia præcipites agantur mala, ſi ex fide clandeſtinè data de contrahendo Matrimonio naſceretur obligatio & actio ad ſponſalia de præſenti — ejusmodi Leges, queîs ſponſalia clandeſtina ſunt prohibita & caſſata, in omnibus ferè Diœceſibus hodie exiſtunt — verùm quæ mutatio hàc in re quoad noſtram Diœceſin contigerit, nemo ignorat — cùm quotidie ſuſcitari lites ex ſponſalibus clandeſtinis in eâ videamus. *

* Sereniſſimus Princeps Elector CLEMENS AUGUSTUS aliarum Eccleſiarum exemplo legem contra ſponſalia clandeſtina quidem paravit, ſed eâ finis exoptatus non fuit obtentus.

§. XI.

CONTINUATIO.

Tertio de Malefactoribus ad Eccleſiam confugientibus CAP. XIII. diſponitur in modum ſequentem: „quia nonnulli homicidia, mutilationes, & alia perpetrant, quæ non eſſent perpetraturi, niſi quia ſperant, quòd ab Eccleſiis, ad quas confugiunt, impunitatem ſuorum exceſſuum obtinere, & ſe tueri poſſint, ſtatuimus: quòd confugientes hujusmodi ad Eccleſias vel immunitates ſtrictè cuſtodiantur ibidem, ne inde effugiant, donec factum

vel

vel ejus qualitas Nobis vel vices noſtras gerenti nuntietur, ipſisque confugientibus Nobis præſentatis & eo, quod perpetratum fuerit, examinato ad veniam vel ad pœnam circa ipſos, prout qualitas facti exegerit, procedatur — ſana de Aſylo hecce etſi ignorantiæ Seculo principia! verùm hodie grande piaculum reputatur, ſi Aſylum ceu occaſio Copiæ delictorum nuncupetur: miſericordiæ actus meritorius habetur, ſi Superiores Monaſteriorum ad ſe confugis delinquentibus rurſus viam ſternant evadendi in ſpeluncam latronum: imo quod mirandum, limitatam prorſus Poteſtatem Epiſcopalem aſſerunt in extradendis delinquentibus ad pœnam, ſi ſalus reipublicæ id exigeret.*

* Cf. HARTZHEIM *loc. cit. p. 668.*

§. XII.

De Synodis Colon. Sæculo XIV. habitis.

In Synodo Colonienſi anno 1353 habitâ ſub WILHELMO Archiepiſcopo * Statutum eſſe legimus Cap. 4. ne ullum Reſcriptum, aut quævis literæ, quæ ex Curiâ Romanâ prodeunt, effectum habeant, niſi prævié ab Epiſcopo fuerint examinatæ, atque in ſignum examinationis aut viſionis Sigillo Epiſcopali fuerint ſigillatæ; at verò poſterioribus Sæculis nata eſt opinio, quòd ejusmodi literis, quamprimum prodierunt, plena ſit habenda fides, etſi placet Epiſcopale iiſdem non acceſſerit.

* HARTZHEIM T. IV. p. 471.

§. XIII.

CONTINUATIO.

Circa Decimas Papales, quæ Sæculo XIV. Clero germanico fuerant impoſitæ, ſpecialiter Clerus Colonienſis in Synodo Colonienſi ſub Friderico III. anno 1372 habita deſuper conqueſtus fuit, & ſequentem in modum fuit ordinatum: *Si verò Dominus Noſter Summus Pontifex Decimas ſibi dari vellet nos ad evadendum ſeu ad mitigandum ipſarum ſolutionem Vobis Conſilio & auxilio aſſiſtemus, in quantum absque Sedis Apoſtolicæ injuria poſſumus & offenſa*; ſuper quo ad motas denuo querelas à Natione germanica in S. Concilio Baſileenſi Decretum fuit conditum & à Germania acceptatum, ut Clerus germanicus in vim Concordatorum ejusmodi Decimis immunis factus fuerit. **

* Cf. HARTZHEIM. *loc. cit.* p. 508.

** Cf. HAHN Diſſ. *de inſigni libertate Cleri germanici circa impoſitionem Decimarum* ed. Mog. 1766.

§. XIV.

§. XIV.

De Synodis Col. Sæculo XV. habitis.

Singularia ſunt, quæ in Synodo Colonienſi ſub Theodorico Archiepiſcopo anno 1452 habitâ Præſide Nicolao Cuſano ſacræ Romanæ Eccleſiæ Cardinali & à Papa confirmata ſunt Statuta, * videlicet: „Item ſtatuimus & ordinamus, „ ſi Ordinarii in viſitationibus reperiant concurſum populi ad aliquas imagines, „ cognoverintque informatione ſummaria recepta populum plus ad diſpoſitio- „ nem figuræ talis imaginis, quàm ſalvâ fide expediat, inclinari, quòd tunc „ imaginem tollant, & aliàs omnino provideant, ne idololatriam commit- „ tant. Similiter ſi hoſtia transformetur in cruentam carnem, ſeu in ſan- „ guinem apparentem occultetur penitus & omnino juxta traditionem juris, „ nec populo quomodolibet publicetur, ſeu oſtendatur, ne ſeducatur & „ quæſtuarius accurſus populo prohibeatur; ** Item ad majorem honorem „ ſanctiſſimi Sacramenti, ſtatuimus, quod deinceps ipſum ſanctiſſimum Sa- „ cramentum nullatenus viſibiliter in quibuscunque Monſtrantiis ponatur, „ aut deferatur, niſi in ſanctiſſimo Feſto Corporis Chriſti cum ſuis octavis „ & extra hujusmodi Feſta cum ſuis octavis ſemel in anno in qualibet „ civitate aut oppido ſeu parochia, vel ex ſingulari indulto Ordinarii, aut „ aliàs pro Pace vel alia neceſſitate imminente ex indiſpoſitione rempubli- „ cam prægravante, & tunc cum ſumma reverentia & devotione." ***

* HARTZHEIM Tom. V. p. 413.

** Utinam animo tantisper pacato legerent, & attenderent hæc Proteſtantes! ſanè pridem ante Reformationem prætenſam viderent in Eccleſia catholica damnatos fuiſſe abuſus in Cultu imaginum, recto interim uſu probato, neque Religionem noſtram innocuam abominando idololatriæ probro apud imperitum vulgus diffamarent.

*** Nihilominus ad augendam devotionem fidelium rectè Eccleſia frequentiorem hàc in re uſum indulgebat.

§. XV.

De Synodis Colon. Sæculo XVI. habitis.

In famosâ Synodo Colonienſi tempore diſſidii Religionis habita anno 1536 ſub HERMANNO V. inter alia ſpecialiſſima (neque enim omnia notare poſſumus) ſtatuitur 1): *Multo jam ex tempore pio (ut ſpes eſt) animo deſi-*

*desideravimus repurgari breviaria. Nam cùm olim à sanctissimis Patribus institutum sit, ut solæ Scripturæ sacræ in Ecclesia recitarentur, nescimus, quâ incuria acciderit, ut in earum locum successerint alia cum his neutiquam componenda, atque interim historiæ Sanctorum, tàm incultè ac tàm negligenti judicio conscriptæ, ut nec authoritatem habere videantur, nec gravitatem. Deo itaque Authore déque Consilio Capituli Nostri ac Theologorum aliorúmque piorum Virorum Reformationem Breviariorum meditabimur.** * Tanti negotii executio quantam patiatur difficultatem eruditorum nemo ignorat. — Reservata fuisse videtur gloriosissimo Eminentissimi ac Celsissimi Archiepiscopi Principis Electoris MAXIMILIANI FRIDERICI Regimini Tanti momenti negotii Executio, sub quo hujus Synodi desideriis satisfactum edocti sumus.

* HARTZHEIM *CC. germ. Tom. VI. p. 232. Synod. Col. Part. 2. C. 6.*

§. XVI.

CONTINUATIO.

Demum 2) authoritate illius Synodi conditum & publicatum est Enchiridion Doctrinæ christianæ in quo præter alia plura specialissima haud contemnenda * ità disponitur: „ De Ministro Sacramenti Matrimonii videndum est: ut forsan quidam non improbandà ratione dicant, matrimonium certum ministrum non exigere, quòd conjuges in sese casto amore ac religiosè consentientes Deus ipse conjungat, tamen videmus & in veteri lege quosdam fuisse, qui Dei vice conjuges conjungerent, „ *quanto ergo magis putandum est in novâ lege* SACERDOTES, *qui legatione pro Deo funguntur, hujus Sacramenti ministros esse.*" ** Nonne hâc constitutione Concilii nostri Provincialis Coloniensis evidens redditur, quæ fuerit mens Patrum circa Ministrum Sacramenti matrimonii? quod Sacerdos sit legitimus illius Minister: in quo Concilio vel universali vel particulari Coloniensi posteriori contrarium statutum esse legimus? nonne hæc Provincialis Constitutio nondum abrogata norma & lex dicenda est pro Scholis Coloniensibus meritò tenenda.

* Cf. ENCHIRIDION *p.* 123, 196, 197, 212.

** ENCH. *cit. p.* 215.

§. XVII.

CONTINUATIO.

Inter omnes alias Synodos Colonienſes univerſim habitas digniſſima eſt Synodus illa Provincialis, quæ ab Archiepiſcopo Colonienſi ADOLPHO anno 1549 apud Coloniam Agrippinam convocata fuit, quæ exinde eſt famoſiſſima, quòd ab Imperatore CAROLO V. fuerit approbata & confirmata, atque Canones & Decreta contra pravos abuſus maximè ſalutaria condiderit; ex quibus priusquam nonnulla referamus, ut conſtet, quanta hujus Concilii usque hodie ſit, & debeat eſſe authoritas, Inſtrumentum Confirmationis Cæſareæ integrum hic apponimus: CAROLUS QUINTUS divina favente clementia Romanorum Imperator, ſemper Auguſtus, ac Rex Germaniæ, Hiſpaniarum, utriusque Siciliæ, Hieruſalem, Hungariæ, Dalmatiæ, Croatiæ, &c. Archidux Auſtriæ, Dux Burgundiæ, Brabantiæ, &c. Comes Habsburgiæ, Flandriæ, Tirolis, &c. univerſis & ſingulis Principibus eccleſiaſticis & ſecularibus, Archiepiſcopis, Epiſcopis, Prælatis, Ducibus, Marchionibus, Comitibus, Baronibus, Nobilibus, Militibus, Militaribus Præfectis, Poteſtatibus, Vicedominis, Caſtellanis, Magiſtratibus, Conſulibus, Judicibus, Officialibus, Aduocatis, Procuratoribus, Civibus, Communitatibus, & omnibus aliis noſtris & Imperii Sacri, & Ditionum noſtrarum hæreditariarum in Provincia Archiepiſcopatûs Colonienſis comprehenſarum, ſubditis, & in eccleſiaſticis rebus ejusdem Provinciæ Epiſcoporum & Prælatorum Jurisdictioni ſubjectis, cujuscunque præeminentiæ, dignitatis, Statûs, Gradûs, Ordinis & conditionis exiſtant, Gratiam noſtram & omne bonum. Venerabiles & Illuſtres Electores, Principes & Conſanguinei noſtri Chariſſimi, Generoſi, Nobiles, Honorabiles, Deuoti & Fideles, dilecti, QUUM Venerabilis Adolphus Archiepiſcopus Colonienſis, Sacri Romani Imperii per Italiam Archicancellarius, Princeps Elector, & Conſanguineus noſter chariſſimus, & ejus Comprovinciales Epiſcopi, in executionem Formulæ Reformationis, in nuperrimis Comitiis apud civitatem noſtram Imperialem Auguſtam Vindelicam habitis, eidem Archiepiſcopo & aliis Epiſcopis, & Statibus eccleſiaſticis per Nos propoſitæ, & ab ipſis probatæ, & quantùm in eis eſſet receptæ, ut monitis Noſtris ea de cauſa factis parerent, & eidem Reformationi commodæ viæ præſternerentur, per quas ad meliorem vivendi rationem tranſitus fieret, in Concilio Provinciali apud Coloniam Agrippinam habito, Canones quosdam Synodales, tum ad efficacem & indiès ſurgentem, ac permanſuram Reformationis executionem, tum ad mores pravos ex-

extirpandos: potissimùm verò manifestos abusus in Clero & populo coërcendos, & seductores, qui corrumpendis simplicibus hominibus student, è Grege propulsandos ediderint, & Nobis obtulerint, Authoritate Nostra, quatenùs expedire videretur, muniendos, & in executionem mittendos: NOS verò eosdem Canones Primariis nostris Consiliariis, & aliis rerum Theologicarum peritis, ad id specialiter per Nos deputatis, propositos, & per eos diligenter revisos & examinatos, eorumque Relatione Nobis facta, cùm illos prædictæ Formulæ Reformationis conformes invenerimus: Proindè ipsos Canones Synodales, ratos & gratos habentes, & quoàd opus est, & per Nos fieri potest ac debet, approbantes, & Decreto Nostro corroborantes, Imperiali Authoritate Nostra, & qua aliàs fungimur, vobis omnibus & singulis, seriò & sub pœna gravis indignationis Nostræ, & aliis pœnis Nostro arbitrio imponendis, hujus Edicti Nostri vigore præcipimus & mandamus, ut ea omnia Provincialis hujus Concilii Coloniensis Decreta, in omnibus suis punctis, clausulis, articulis, sententiis, & verborum expressionibus, eo modo, quo illa quemlibet vestrûm concernunt, ritè, sanctè, inviolabiliter, citra ullam fraudem & tergiversationem observetis, impleatis, & exequamini. Vosque Principes & Magistratus civiles, in refrenandis & coërcendis juxta eadem Decreta rebellibus, perversis, & refractariis, sive illi ecclesiastici, sive laici sint, Ecclesiarum Episcopis & Prælatis, ubi ab illis requisiti fueritis, omnem legitimum favorem, auxilium, opem præbeatis, & per Ministros & officiarios vestros atque alios, in quos vobis Imperium competit, præberi jubeatis & curetis. Ac nullus omninò vestrûm, cujuscunque Præeminentiæ, Dignitatis, Gradûs, Ordinis & conditionis sit, aut quocunque munere aut jurisdictione fungatur, memoratos Episcopos & Prælatos in eorum munere, jurisdictione, officio, secundùm Canones & Leges, ad ipsorum functionem pertinentes, quovis modo impediat aut turbet, neque id ab aliis fieri jubeat, nec permittat. Prætereà quicunque vestrûm, Ecclesiarum, Monasteriorum, & aliorum piorum locorum Advocati, Præfecti, & Protectores fuerint, ac Prælatos, Ecclesias & loca pia, eorumque bona in fidem, tutelam, & protectionem suam, sive ex commissione divorum Principum, Prædecessorum nostrorum in sacro Imperio, sive Nostra, aut alio quovis jure receperint, eadem præfectura, tutela, seu protectione neutiquàm abutantur, neque ipsos Prælatos, Ecclesias, Monasteria, & loca pia, contra formam & naturam protectionis usurpent, opprimant, gravent. Quin potiùs illos & illa in suis Privilegiis, Jurisdictionibus, & Rebus conservent & tueantur, & tàm ii, quàm vos alii omnes supradicti, contra præmissa

BAYERISCHE STAATS-BIBLIOTHEK MUENCHEN

facere seu attentare, neque præsumatis, neque ab aliis fieri aut attentari sinatis, quovis quæsito colore seu prætextu: quatenùs pœnas supradictas, & alias in Formula memoratæ Reformationis à Nobis propositæ, & Decretis Provincialis Synodi Coloniensis contentas, præter eas quas alioqui Canones & Leges in violatores personarum & Rerum ecclesiasticarum decernunt, malueritis evitare. Hæc est Animi nostri sententia & seria voluntas. Datum in oppido Bruxellensi Ducatûs nostri Brabantiæ, sub impressione Sigilli nostri, quarto Nonas Julii, anno à Nativitate DOMINI supra sesqui millesimum quadragesimo nono, Regnorum nostrorum, Imperii vigesimo nono, & aliorum omnium trigesimo quarto.

CAROLUS.

Ad Mandatum Cæsareæ & Catholicæ Majest. proprium.

Vid. Anton. Peren.

Obernburger subs.

§. XVIII.

CONTINUATIO.

Ex decretis in hâc Synodo provinciali conditis succo eruditionis ac pietatis plenis quatuor solummodo in præsens adferimus, & quidem *primum* est illud *de instauratione Studiorum*: *Studium Scripturarum sacrarum, Canonum, & munerum ecclesiasticorum* præscribit, *sive enim regere Ecclesias & docere populum, sive hæreticos convincere, & Scripturarum aperire Mysteria, sive Sacramenta conficere eaque administrare, sive examinare ex ordine Ecclesiæ Ministros, sive visitare Diœceses, aut Synodos celebrare vel judicia ecclesiastica exercere oporteat, scientiâ opus est &c.* inter alia *Sacrorum Canonum studium hic Clericis præscribitur*; & rectè: Augustissima Imperatrix MARIA THERESIA solenni edicto Clericos ordinare Episcopis prohibuit anno 1776 nisi, se per biennium studio juris sacri prævie vacâsse, fidem facerent, atque examine rigoroso ejusdem periti inventi fuerint, novissimè Serenissimus Elector Trevirensis, ut studium juris sacri Clericis fieret proprium, pariter ordinavit, ut ordinandi examen juris sacri prævie subirent.

§. XIX.

BAYERISCHE STAATS- BIBLIOTHEK MÜNCHEN

§. XIX.

CONTINUATIO.

Ut prædictus Eminentiſſimus Legifer ADOLPHUS literarum ſtudia inter Clericos potiſſimùm verò Canonicos propagaret 2) decernit & ſtatuit *ut dent Collegia uni, duobus vel tribus, ùt multus vel exiguus fuerit perſonarum numerus in Collegio, bonæ ſpei ac ſtudioſis adoleſcentibus, non minus quàm triennii tempus, pro ſtudiis, in quibus ſi laudis aliquod obtineant, tempus eis provogetur, atque interim percipiant integros præbendæ ſuæ fructus, quotidianis diſtributionibus exceptis, aut ſaltem quantum ad victum & libros neceſſarios ſufficiat, dum tamen certis teſtimoniis ſingulis annis ad Collegia mittendis conſtet, nec perverſis moribus eos deditos, nec ſtudia vana, quæ ad Eccleſiæ ædificationem non conferant ſectari &c.* quâ ratione igitur Capitula petentibus licentiam frequentandi Academias ut ſe ſtudiis exolant, eandem denegare queant, non videmus, ſiquidem, ut id fiat, hâc Synodo expreſſis verbis præcipiatur.

§. XX.

CONTINUATIO.

Tertium, quod inter alia in hâc Synodo à Cæſare confirmata ſtatutum eſſe legimus eſt, quod ſub Titulo: *De reſtringenda Beneficiorum Curam animarum habèntium coacervatione* decernitur, in fine: quod ſi beneficiatus maluerit, liberè reſignet aut dimittat, *absque præjudicio tamen præſentantium, eligentium & Collatorum*, imo ſi Papa cum indignis diſpensâſſet, & novâ proviſione contuliſſet, Summo illud Pontifici Epiſcopus curet ſignificare, ut digniori de beneficio illo provideatur NB. *per eos quibus aliàs competit jus eligendi, conferendi vel præſentandi.* Apertè hìc Patronis jus collationis, præſentationis contra Reſignationes in Curia præſervatur, quod intelligendum utique eſt hodie ex Capitulatione Cæſ. art. 14. C. 1. de Beneficiis illis, quæ nunquam per obitum ad Curiam Romanam devolvuntur. *

* De iis Beneficiis & Canonicatibus, qui per obitum ad Curiam Romanam devolvi poſſunt alia eſt conditio, etenim ejusmodi Canonicatus in menſe ordinario coram Capitulis reſignari permittuntur, cur non coram Summo Pontifice aut ejus Indultario in Menſibus reſervatis?

§. XXI.

CONTINUATIO.

Quartum confideratione dignum eft fequens Statutum: *Jurisdictionem ecclefiafticam Chriftus Ecclefiæ in Petro pro Ecclefia confitenti ipfum effe Filium Dei promifit, quando dixit* Matth. 16. *Tibi dabo Claves Regni Cœlorum: quodcunque ligaveris fuper terram erit ligatum & in Cœlis: & quodcunque folveris fuper terram erit folutum & in Cœlis. Quam promiffionem non ad unum Petrum pertinere, fed in omnes Apoftolos transmiffam alio loco infinuat ubi dicit: Amen dico vobis, quodcunque ligaveritis fuper terram erit ligatum & in Cœlo, & quodcunque folveritis fuper terram erit folutum & in Cœlo. Ecclefiæ igitur funt Claves iftæ ligandi atque folvendi datæ, quas non ab hominibus fed à Chrifto accepit: ut absque divinæ authoritatis contemptu contemni non poffint* — quid igitur de contraria opinione fit fentiendum, nemo eruditorum ignorabit. Et quâ ratione, falvâ Synodo hac pro totâ Germania ab Imperatore confirmatâ, fententia adverfa fubfiftere queat, in Scholis adeò Colonienfibus, non videmus.

§. XXII.

CONCLUSIO.

Plurima alia adhuc fupereffent Juris noftri facri fpecialiffimi Capita quæ ex Synodis Colonienfibus illuftrari potuiffent, verùm cùm fpecialem in Synodum Colonienfem noviffimam Sæculo XVII. anno 1662 habitam elucubrationem fimus meditaturi, neque otium nobis id nunc permittat, fcripfimus in præfenti de Synodis Colonienfibus

TANTUM

V. DIS-

V.

DISSERTATIO JURIDICA

DE

FIDE PACTIONIS RUPTA PER FACTAM ALTERI CONSENSUS MATRIMONIALIS FIDEM CONDEMNANDO AD POENAM STIPULATAM, AUT QUANTI INTEREST HAUD VINDICANDA.

AUTHORE & DEFENDENTE D. JOS. L. B. DE BERSWORDT, EX SCHEIDINGEN.

PRÆFATIO.

Inter cæteras, quas per temporis decursum quo Jurisprudentiæ dedi operam, legi, & ab Antecessoribus percepi Juris Controversias non levis momenti illam esse reperi, ubi quæritur: an si contractui sponsalitio pœna ex conventione partium sit adjecta, & alterutra pars quacunque de causa ad Matrimonium cum alia transeat, hoc contracto, pars deserta agere possit ad pœnam conventam, aut ea non adjecta, an agere queat, ad id quanti interest, Matrimonium cum prima non fuisse subsecutum? Controversiam hanc non levis esse Momenti puto, eo quod una ex parte agatur de Matrimonii incundi Libertate, ex altera vero Ecclesiæ & Reipublicæ interesse videatur, si refrænetur Repudiorum inter sponsos libertas, quare cum etiam eruditissimi Jurium interpretes hac in re varient, thema hoc specialiter elaborandum adsumpsi, ut vero ordinate procedam, præsentem operis Conspectum præmittendum duxi.

CONSPECTUS DISSERTATIONIS.

§. I. *Fides Pactionis rumpitur per fidem Consensûs Matrimonialis alteri factam.*
II. *Remedia hujus coercitiva apud antiquos.*
III. *Jure romano veteri repudia inter sponsos permissa.*
IV. *Ejusdem Continuatio.*
V. *Jure romano novo repudia hæc coercita per varias pœnas legales.*
VI. *Probibita nihilominus pœna conventionali secus ac in aliis Contractibus.*
VII. *Permissa tamen ex novella Leonis & L.L. Longobardorum.*
VIII. *Jure ecclesiastico veteri repudia inter sponsos vetita.*
IX, *Si tamen rite fuerint inita non si clandestine contracta.*

X.

X. *Adjecta contra Violatores pœna canonica, non pecuniaria, multo minus conventionali permissa.*
XI. *Jure novo decretalium pœnæ judiciariæ coercitivæ statutæ in refractarios & quatenus?*
XII. *Continuat.*
XIII. *Transitus ad Argumentum.*
XIV. *Recensentur Authores adfirmantes pœnam conventionalem Sponsalibus recte adjici posse.*
XV. *Adferuntur Authores negantes.*
XVI. *Præfertur Sententia negativa.*
XVII. *Arg.* 1) *ex Cap.* 29. *de Sponf. desumptum.*
XVIII. *Dubia contra hoc Cap. remissive.*
XIX. *Arg.* 2) *ex Jure civili.*
XX. *Continuat.*
XXI. *Hæc Leges civiles non sunt immutatæ imò receptæ J. Can.*
XXII. *Arg.* 3) *desumptum ex Decisionibus Rotæ romanæ.*
XXIII. *Auth Cl* Böckhn *hæc sententia merito firmatur.*
XXIV. *Rejiciuntur variæ sententiæ* 1) *Cl. de* Riegger.
XXV. 2) *Cl.* Bohmeri & *Cl.* Oberhaufer.
XXVI. 3) *Cl.* Ruprecht.
XXVII 4) *Refutatur opinio Cl.* Zech.
XXVIII. *Dubium ex novella removetur.*
XXIX. *Satisfit dubio de Arrbis.*
XXX. *Respondetur ad Argumentum desumptum ex aliis Contractibus.*
XXXI. *Removetur dubium de pœna judiciaria.*
XXXII. *Sententia negativa vel maxime tenenda in Archidiœcesi Col. & aliis ubi vigent Sponsalia clandestina.*
XXXIII. *Et quare?*
XXXIV. *Continuat.*
XXXV. *Continuat.*
XXXVI. *Transitus ad interesse an præstandum & quale.*
XXXVII. *Variæ Sententiæ adferuntur.*
XXXVIII. *Sententia negativa præfertur,*
XXXIX. *Et probatur.*
XL. *Continuat.*
XLI. *Removentur contraria.*
XLII. *Continuat.*
XLIII. *Dissertationis conclusio.*

DIS-

DISSERTATIONIS
§. I.
Fides Pactionis rumpitur per fidem Consensus Matrimonialis alteri factam.

Duobus modis dicitur *fides* pactionis & *consensûs*; est autem *fides pactionis*, quando aliquis promittit alicui *fidem*, quod eam ducit; fides autem *consensûs* est, quando corde & ore consentit ducere & mutuo se concedunt, unus alii, & mutuo se suscipiunt. Si aliquis alicui mulieri fidem fecerit pactionis, non debet aliam ducere: si aliam duxerit, pœnitentiam debet agere de fide mentita; manebit tamen cum illa, quam duxit, non enim rescindi debet tantum Sacramentum; si autem fecerit fidem consensùs, non licet ei aliam ducere, si autem duxerit, dimittit ipsam & adhærebit priori — ita in terminis Decisio *Capituli* 1. *de Sponsa duorum*. Quanquam itaque post fidem datam pactionis (Sponsalia) omnibus modis sponsi (nisi aut mutuo consensu datam sibi fidem remittere malint *a*) aut justa à fide data resiliendi causa iis subsit) sint inducendi ut præstitam fidem observent, *b*) id nihilominus certi juris est, quod fides pactionis data (Sponsalia) rumpatur per fidem consensus matrimonialis, seu Matrimonium cum alia contractum, atque hoc validum sit & indissolubile.

a) C. 2. de Sponf. & Matrim. unicam scio Diœcesin esse, videlicet *Constantiensem* ubi sponsalia *mutuo consensu* dissolvi *non* possunt, talisque dissolutio est casus Episcopo reservatus. Vid. SPENGELER *Inst. Paroch. pro assistentia SS. Contractuum.* Atque huc respexisse videtur Author Anonymus der nahen Beleuchtung derjenigen Einwürfe, die einige Kanonisten wider das kurbayerische sponsalien Gesätze machen p. 89. ubi ita ait: ich kenne ein gewisses Consistorium, wo wider alle Natur der Kontrakte den Partheyen nicht erlaubet ihre Sponsalia für sich selbst mutuo consensu aufzuheben, sondern sie müßen allemal die Ratification darüber beym Consistorio einholen.

b) Cap. cit.

§. II.
Remedia hujus libertatis coercitiva inter veteres.

Repudiorum inter Sponsos libertas antiquissimis temporibus, modo remediis coercitivis restricta fuit, teste enim GELLIO *a*) placuit veteribus in latio (quæ est pars Italiæ inter ostia Tiberis & Circejos Authore Plinio *b*) Matrimo-

trimonii cautiones sibi invicem emittere, in quibus spondebant, se consentire in Jura Matrimonii, & quo Major esset præstiti consensus & fidei datæ servandæ necessitas, fidejussores dabant, vel pœnali stipulationi se submittebant, siquis eorum cessasset in perficiendis nuptiis & primam fidem fecisset irritam. Hunc ipsum morem secutos fuisse latinos veteres ex *Servio Sulpitio & Neratio* Jurisconsultis testis est idem GELLIUS *c*) priusquam nempe latini lege Julia donarentur civitate romana.

a) Lib. 4. c. 4.
b) Lib. 3. c. 5.
c) Ibid. c. 4.

§. III.
Jure tamen Romano veteri libertas repudiorum inter Sponsos erat permissa.

At verò civibus romanis sponsalia semper fuerunt libera non tantum à vi & metu, sed & ab omni coactione, adeo ut sponsalia passim & sinè causa apud eos ab alterutra parte solvi potuerint, quæ libertas à sponsalibus recedendi adeo firmata & moribus Romanorum stabilita fuit, ut nulla stipulatione pœnali potuerint impediri, liquet id ipsum ex *L. 134. pr. de verb. obl.* ubi casus iste refertur: Titia quæ ex alio Filium habebat, in Matrimonium coit Cajo Sejo habenti filiam, tempore Matrimonii consenserunt, ut filia Caji Titio desponderetur, & interpositum est instrumentum & adjecta pœna, siquis eorum nuptiis impedimento fuisset, postea Cajus Sejus constante Matrimonio diem suum obiit, & filia ejus noluit nubere, quærit Paulus JC. an Caji Seji hæredes teneantur ex stipulatione? respondit: ex stipulatione, quæ proponeretur, agenti obstaturam exceptionem Doli mali, ex Ratione, *cum non secundum bonos mores interposita sit* — hic aperte provocatur ad mores à Romanis receptos, secundum quos repudia licita & ita libera erant, ut nullo modo constringi possent; additur vero in sequentibus specialior ratio, quæ omnibus Sponsalibus communis est: *quia inhonestum visum est vinculo pœnæ Matrimonia obstringi.*

§. IV.
Ejusdem Continuatio.

Duravit praxis ista apud Romanos ad tempora Diocletiani Imp. qui in *l. 1. c. de Sponf.* diserte fatetur: Desponsatos renuntiare conditioni & nubere aliis haud prohiberi, ubi *conditionem* pro *Matrimonio* futuro seu sponsalibus

libus accipi patet *ex l.* 11. *&* 36. *de Ritu nupt.* idque ex ſolemni formula in repudiis uſitata: *Conditione tua non utor*, *l.* 2. §. 2. *de repud.* ubi hæc decidendi Ratio ſubjungitur: *cum poſſet filia nuntium remittere etiam præſente illo conſilium mutare voluiſſet.*

§. V.
Quare Jure romano novo repudia hæc coercita per varias pœnas legales.

Ad aliqualiter refrænandam horum repudiorum libertatem tandem per leges ipſas pœnæ ſunt introductæ, ut ſi alterutrer ex deſponſatis à fide data temere recederet, ſaltem non maneret impunitus, quare *pœna quadrupli* cum reſtitutione Arrharum (Arrhæ autem nomine veniebant tam res mobiles, quam immobiles in pignus conſtantiæ datæ *a*) jam placuerat Imperatoribus chriſtianis, uti videre eſt ex *Codice Theodoſiano b*) notandum autem bene eſt, hanc pœnam ibi vocari *pœnam juris*, *pœnam ex præcepto legum debitam*, hanc *pœnam quadrupli* vero THEODOSIUS IMP. moderavit *c*) ita ut quandoque puella impune à ſponſalibus recedere poſſet, ſi nondum foret legitimæ ætatis, quandoque vero ſolvere pœnam debeat, ſi jam legitimæ ætatis eſſet; — Suſtulerunt rurſus hanc pœnam legalem an. 469. LEO & ANTHEMIUS IMP. *d*) conſtituentes, ut Mulier Majorennis à ſponſalibus temere recédens, duplicatas Arrhas, Minorennis vero tantum id quod accepit, reddere cogatur; ob juſtam vero cauſam impune recedere liceret.

a) DUFRESNE *in Gloſſ. ad h. vocem.* — *b*) *L. 6. c. theod. de Sponſ. l. un. c. th. ſi nuptiæ ex reſcript. pet. l. un. c. th. ſi prov. rector.* — *c*) *Cit. l. 6. c. theod.* — *d*) *L. 5. c. juſt. de Sponſ.*

§. VI.
Probibita nihilominus manſit pœna conventionalis.

At vero, an etiam, pœnam ex conventione arbitraria partium adponi poſſe ſponſalibus, per leges citatas ab Imperatoribus permiſſum fuit? minimè; quin potius leges ſupra (§. III. cit.) allegatæ, queis pœna illa conventionalis reprobata extat, denuo fuerint confirmatæ, per LEONEM & ANTHEMIUM Impp. qui aperte ſatis ſtatuunt *a*) *extra Definitionem autem hujus legis, ſi cautio pœnam ſtipulationis continens fuerit interpoſita, ex utraque parte* NULLAS VIRES *habebit*; addita ratione ferè eadem *leg.* 134.

ff. de V. O. cum in contrahendis nuptiis libera poteſtas eſſe debeat, quare ab omni veritate alienum eſt, quod docet Cl. P. RUPPRECHT *b*) videlicet hoc modo per ſtatuitionem Leonis & Anthemii à veteri jure fuiſſe receſſum, in quo pœnæ conventionales in ſponſalibus repudiabantur, quæ Doctrina aperte repugnat verbis finalibus allegatis cit. legis 5. *de Sponſ.* equidem in eadem lege ſtatuitur, pœnam quadrupli eatenus habere locum, *ſi ſpecialiter ex communi conſenſu inter contrahentes de eadem ratione quadrupli placuerit*; ſed quis non videt, hanc ipſam pœnam eſſe legalem & juris permittentis, atque aliam pœnam conventionalem ultra pœnam quadrupli reprobari?

a) *L. 5. c. de Sponſ.*— *b*) *In ſuis notis hiſtoricis ad L. IV. decret. tit.* 1. *pag.* 88.

§. VII.
Permiſſa tamen conventionalis ex Conſt. Leonis & L.L. longobardorum.

Aliter ac omnes Anteceſſores Impp. ſentiebant, viſum fuit LEONI Imp. qui in ſua conſtitutione *a*) ad STYLIANUM Sacrorum officiorum Magiſtrum data ſtatuit; ut ſponſalibus ſubdi poſſit ſtipulatio pœnalis, & non ſecutis nuptiis ſecundum fidem ſponſaliorum pœna conventa exigi, vel ſi pœna conventa non ſit, agi poſſet, in id quod intereſt parti deſertæ, Matrimonium non fuiſſe ſubſecutum, rationem aliter ita omnino ſentiendi reddit iſtam: ex ARRHÆ SIQUIDEM *perditione faciles ſponſaliorum everſiones, video, ex pœnæ* (conventæ) *perſolutione non item*, quod itaque Prædeceſſores Impp. chriſtiani tanto numero Matrimonii libertati adverſari ſolemni lege conſtituerant, id ſtatui matrimoniali utilius & præſtantius eſſe, quaſi ſibi ſoli ſaperet, credidit & ordinavit LEO PHILOSOPHUS, atque etiam hæc Conſtitutio Leonina recepta fuit LEGIBUS LONGOBARDORUM *b*) *ut pactum hujusmodi pœnale valeret, & ſtipulatione commiſſa pœna ſponſalibus addita præſtaretur.*

a) Vid. *novella Leonis XVIII.*— *b*) *Uti liquet ex tit. 92. Leg. longobardorum.*

§. VIII.
Jure eccleſiaſtico veteri repudia inter ſponſos erant vetita.

Poſtquam hactenus vidimus, qualiter jure civili repudia inter ſponſos fuerint, aut permiſſa, aut pœnis etiam coercita, ad Jus ſacrum nunc faciamus tranſitum, atque ſi diſciplinam Eccleſiæ primævæ attendamus,

primo

primo nobis intuitu sese prodit, sponsalia tunc sanctissime fuisse custodita; patet autem hujus rei disciplina ex iis sacris legibus, quas GRATIANUS Decreto suo a) inseruit; ex quibus tamen legibus id constantissime semper in Ecclesia observatum fuisse discimus, ut siquis post contracta sponsalia se actu cum alia copulaverit, penes secundam remanere jussus fuerit, atque ad primam redire nullatenus potuerit.

a) *Causa XXVII. Q. II.* hàc quæritur à Gratiano: *an puellæ alteri desponsatæ possint renunciare priori conditioni & transferre sua vota ad alium?* postquam varios super hac quæstione Canones sibi contrariari visos retulit, contrarietatem istam ita dissolvit, si puella sit desponsata alteri per *sponsalia de præsenti* (seu per Matrimonium) transferre sua vota ad alium non posse, quod si verò tantum sit desponsata per *Sponsalia de futuro* posse quidem nubere alteri, ad Effectum ut penes secundum remanere debeat propter Matrimonii indissolubilitatem; inde incidenter nota hac occasione distinctionem inter *Sponsalia de præsenti & de futuro* invaluisse, quæ tantos motus inter protestantes excitavit atque, ut & ego fateor, hac distinctione potuisse carere nostram Ecclesiam.

§. IX.

Si tamen rite fuerint inita, non si clandestine contracta.

Quod autem ita sanctè legibus ecclesiasticis cautum fuerit, ut sponsalia observarentur, de sponsalibus rite initis intelligendum esse, merito adfirmamus, non de iis quæ clandestine sæpius & inconsulto fuerunt conclusa, unde recte ait Cl. P. RUPPRECHT a) *causæ speciales firmitatis sponsaliorum in Ecclesia antiqua erant, tum quia fiebant cum Consilio Presbyterorum & viduarum, tum quia ritus Benedictionis apud Judæos consuetus ad Christianorum sponsalia transierat*; porro ritum in sponsalibus observari solitum idem fusius adducit & demonstrat b) quibus addatur *causa XXX. q. V. p. tot.*

a) *L. cit.* — b) L. cit. pag. 96 n. 63 ubi ait: in Euchologio græcorum à doctissimo Goario edito & notis illustrato duo extare officia nuptialia, quorum primum inscribitur: *ordo servari solitus in sponsalibus celebrandis*: videlicet *in nuptiarum sub arrbatione* secundum vero: *officium coronationis nuptiarum*, ubi ritus sequentes præscripti leguntur: *Sacerdos tertio capita signat, cereos accensos eisdem tradit, preces deinde varias ac Benedictiones super eos fundat, Crucem super eorum capita annulis facit, eosque Digitis eorum immittit.*

§. X.

Adjecta contra violatores pœna canonica & spirituali non pecuniaria, multo minus pœna conventionali permissa.

Quæ vero Ecclesiæ antiquæ disciplina, quis Mos fuit, procedendi cum iis, qui postquam solennem fidem datam in sponsalibus spernerent, atque ad actuale Matrimonium cum altera convolarent? quibus pœnis Patres Ecclesiæ & sanctissimi Episcopi fidem pactionis (Sponsalia) ruptam vindicandam esse judicarunt? nihil de pœnis civilibus & pecuniariis, nihil de pœna conventionali in antiquis sacris Canonibus legimus, id unum compertum habemus: quod Ss. Patrum Canones Pœnitentiam spiritualem, salutarem *pro fide mentita*, *pro peccato* infligendam esse statuant, ait enim *Canon. ult. XXVII. q. II.*: *siquis post contracta sponsalia aliam duxerit pœnitentiam debet agere de fide mentita, maneat tamen cum illa quam duxit*; *neque* unquam primis Ecclesiæ Sæculis Episcopis *aliæ* pœnæ quam spirituales usitatæ erant, testante id pluribus Cl. de Riegger *a*) quinimo si sanctos Patres audiamus, ab iis pœnam pecuniariam sponsalibus adponi posse, fuisse penitus improbatum, testis est d. Chrysostomus. *b*)

a) *In suis instit. JC. ad tit. I. L. V. decret. §. CCXLV. & seqq.*

b) *Hom. 31. super caput. 19. in Math.* ubi ait: *nuptias amore non metu pœnæ conciliandas.*

§. XI.

Quare novo decretalium jure pœnæ judiciariæ coercitivæ statutæ in refractarios, & quatenus?

Ab hoc Jure Decreti & modo *vindicandi fidem ruptam* sponsalitiam pœnitentia spirituali, non tantum non recessit Jus decretalium, sed hunc ipsum recepit, & confirmavit, sic *in c. 1. de Sponsa duorum* legitur: partem infidelem pœnitentiam agere debere *pro fide mentita*, idem ait: *c. 5. & 22. de spons. pœnitentiam esse imponendam & recipiendam, quia primam fidem irritam fecit*; in eo tamen notabilem *Juris decretalium à Jure decreti* discessum deprehendunt passim interpretes, eo quod *pœnæ Judiciariæ coercitivæ* in decretalibus sint constitutæ, quibus ii ad ineundum Matrimonium compellantur, qui justam de cætero discedendi à sponsalibus causam non habent; at quænam sint illæ pœnæ non est extra controversiam propter duas decisiones, quarum una reperitur in *c. 10. de Sponsalibus*, altera in *c. 17. eod. tit.* in priori ait Papa Alexander III.: *primo sponsum nolentem movendum esse,*

esse, *& si non adquieverit monitis*, ECCLESIASTICIS CENSURIS, compellendum in posteriori vero ait Papa LUCIUS III.: *cum libera debeant esse Matrimonia monendum esse potius*, *quam cogendum*, cum coactiones difficiles soleant exitus frequenter habere.

§. XII.

CONTINUATIO.

Inde quæritur, an nolentes, si justam in judicio resiliendi causam probare nequeant, CENSURIS compellendi sint ad Matrimonium ineundum? ad quod respondemus *negativè*; cujus Ratio datur, quod *c.* 17. *cit.* utpote posterius facit Regulam, non esse cogendos sponsos nolentes, *cum coactiones difficiles soleant* FREQUENTER *habere exitus*; notorium autem in Jure est, potius inhærendum esse constitutioni posteriori quam priori; prorsus vero ineptum est, quod GLOSSA *a*) ut utrumque textum reconciliet, adfert, videlicet, to POTIUS in *c.* 17. interpretandum esse per PRIUS: quam fictitiam solutionem merito præstantissimus CUJACIUS *b*) irridet & solide refutat; quare ut omittamus alios interpretes, adduxisse in præsens sufficiat Franciscum LEONEM Episcopum Thelesanum *c*) qui hanc nostram Sententiam hodierno Romanæ Curiæ Stylo confirmatam testatur, porro celeberrimus Franciscus FLORENS *d*) hanc sententiam veram & verbis Capituli 17. omnino conformem asserit; unde merito ad hanc opinionem reflectere oporteret Judices, ne coactionibus immoderatis utantur contra sponsos renitentes.

a) *ad Cap.* 17. *cit.*— *b*) *In not. ad idem c. cit.*— *c*) In suo Thesauro fori eccles. P. II. de Spons. & Matrim. c IX. §. 21. ubi ait: *cum libera debeant esse conjugia*, *neque à Judice Metus inferri debeat sponsis*, *ne eorum consensus auferatur*, *oportet*, *ut hæc sit moderata coactio*, *unde si Judex videat sponsum ita obstinatum esse*, *ut libere consentire conjugio nolit*, *potius monitione uti debet*, *quam exactissima coactione*, *ex qua consensus secutus*, *nec liber esset*, *nec vere consensus dici posset*, *atque difficiles infelicesque exitus à talibus nuptiis evenire solent.*— *d*) *In suis oper. Jurid. tract. ad causam XXVII. q. II. p.* 212. *edit. an.* 1763. *Venetiis.*

§. XIII.

Transitus ad Argumentum.

His ex historia Juris tum sacri, tum profani præmissis ad ipsum thema principale ut progrediamur oportet, quæstionis autem vel maxime controversæ status hic est, cum persæpe eveniat, quod postquam MÆVIUS cum *titia* spon-

ſponſalia contraxit, idem Mævius quacunque de cauſa tranſeat ad matrimonium actuale cum alia, quæritur: an prior *titia* fide rupta agere poſſit *ad pœnam* prioribus ſponſalibus adpoſitam, aut ſi ea non adjecta fuerit, ſaltim *ad id quanti intereſt Titiæ, non nupſiſſe Mævium*, in hac ratione autem indubitatum apud omnes ferè exiſtit, *quodſi Mævius juſtam* à ſponſalibus cum Titia initis reſiliendi cauſam habeat, Mævium neque ad pœnam conventam, neque ad intereſſe obligari, dubium igitur, quod reſtat vertitur in eo, ſi Mævius *nullam in Judicio* diſcedendi *cauſam juſtam probare poſſit*, an ad pœnam conventam aut quanti intereſt obligetur, totam vero hanc controverſiam dependere arbitramur ab ea quæſtione præjudiciali: *an à partibus adjici ſponſalibus queat pœna conventionalis ab eo ſolvenda, qui juſtam in Judicio reſiliendi cauſam adferre & probare nequit*; quodſi enim eam adjici permittat Jus expreſſum & Matrimonii libertas, res in ſalvo eſt, atque Judex partem infidelem *absque cauſa Juris* tuto condemnabit ad ſolvendam pœnam, aut ſi adjecta non fuerit, ad intereſſe parti deſertæ præſtandum, quodſi vero pœnam adponi reprobet & Jus expreſſum, & ſtatus matrimonialis libertas, fides rupta condemnando ad pœnam aut quanti intereſt injuſtè vindicabitur.

§. XIV.

Recenſentur Authores adfirmantes pœnam conventionalem Sponſalibus adjici recte poſſe.

Quanquam in hac quæſtione juris neque Doctorum Authoritate certare velimus, neque etiam nos terreat ingens adverſantium interpretum copia, cum notum ſatis ſit, tantum valere Authoritatem interpretis, quantum valeat ejusdem Ratio, præmittere tamen placuit utriusque Sententiæ patronos, ut inde palam fiat, graviſſima inter interpretes etiam noviſſimos hac in re diſſenſio. Doctores autem pœnam adjici ſponſalibus poſſe adfirmantes ſunt ſequentes: de RIEGGER *a*) BÖHMERUS *b*) OBERHAUSER *c*) RUPPRECHT *d*) WOLF. SCHMID *e*) ENGEL *f*) REIFFENSTUEL *g*) GLETTLE *h*) AYBLING *i*) PONTIUS *k*) LAYMANN *l*) GODEFREDUS *m*) PEREZ *n*) quibus etiam ſubſcribit ALEFF *o*) demum his quoque acceſſerunt Cl. ZECH *p*) & STRYCKIUS *q*) eatenus ſaltem, ut moribus hodiernis, quidquid ſit de Jure communi, ſponſalibus adjicere pœnam licitum eſſet injuſtè reſilienti.

a) *Inſtit. Jurisprud. Eccl. part. IV. § XVI.* — *b*) *In ſuo corp. J. eccleſ. ad c. 29. de ſponſ. atque in ſuo J. E. prot. lib. IV. tit. 1.* — *c*) *In ſuis prælect.*

prælect. canonicis L. IV. T. I. §. XI. — *d) In notis historicis ad L. IV. decret. T. 1. §. 90.* — *e) Ad tit. de sponsal.* — *f) Colleg. un. J. can. L. IV. tit. 1. §. 2. n. 7.* — *g) Jur. can. univ. L. IV. tit. I. §. VII. à n. 187. ad n. 199.* — *h) In suis assert. Jurid. assert. 56* — *i) Ad ff. tit. de sponf. n. 43. & seqq.* — *k) De Matrim. lib. 12. c. 19 n. 8.* — *l) Lib. 5. tract. 10. p. 1. c. 1. n. 8.* — *m) In l. 134. ff. de V. O. T. quia inhonestum est.* — *n) De Matrim. disput. 7. Sect. 1. n. 6.* — *o) In suis assert. Juris magis controversis, assert. XCV.* — *p) De jure rerum eccles. Sect. 2. tit. 8. §. 286. n. 27.* — *q) Ad ü. m. lib. 23. tit. 1. §. 4.*

§. XV.

Adferuntur Authores negantes.

Inter eos vero, qui prorsus negant pro conservanda status matrimonialis libertate, adjici sponsalibus pœnam posse, sive justa causa in Judicio à sponsalibus discedendi allegari & probari possit, sive ea desit eminent sequentes: eruditissimus D'AVEZAN *a)* J. ANDREAS *b)* BARBOSA *c)* BÖCKHN *d)* BERNARDUS BOTTONUS *e)* J. CAPONIUS *f)* CUJACIUS *g)* FERMOSINUS *h)* EMMANUEL GONZALEZ *i)* HERMANNUS *k)* HOSTIENSIS *l)* KUGLER *m)* KÖNIG *n)* LANCELLOTT. *o)* MAYER *p)* PANORMITANUS *q)* PIRRHING *r)* SANCHETZ *s)* SCHAMBOGEN *t)* SCHMIDT Heidelberg *u)* WEX *w)* WAGNERECK *x)* ZOESIUS *y)* atque his accedit Rituale seu AGENDA *Ecclesiæ Metensis z)* quibus accinunt quoque Civilistæ veteres omnes, atque plures alii recentiores. *aa)*

a) In Univ. Paris. Jurium Antecessor, *Dissert. speciali de sponf & matr.* quæ excusa extat in MEERMANNI *thes. nov. Jur. civ. can. MDCCLII. Tom. 4. p. 317* — *b) Ad c. 29. de sponf.* — *c) Ad idem c. 29.* — *d) Comment. ad Jus can u. L. IV. tit. I. n. 18. & seqq.* — *e) In suis Casibus longis super 5. libros decret. c. 29. de sponf.* — *f) Jurisconsultus Neapol. instit. Can. L. II. tit. 9. pag. 334.* — *g) Ad cit. c. de sponf.* — *h) Ad c. 28. de jurejur. q. 14. n. 19.* — *i) Comment. perpet. ad c. 29. cit.* — *k) In concordantia juris tam Just. quam Canon. ed. Jenæ 1750. v. pœna & v. sponsalia.* — *l) Ad c. 29. cit.* — *m) Tract. can. de matrimonio c. 1. q. 3. p. 13. seqq.* — *n) Ad tit. de donat. inter virum & uxorem n. 11.* *o) Instit. J. C. tit. de sponf.* — *p) Lib. 4. tit. 1. n. 130* — *q) Ad c. 29. cit.* — *r) L. 4. tit. 1. n. 23.* — *s) De Matrim. l. 1. d. 36* — *t) In suis Dissert. Jur. eccles. diss. 92.* — *u) Instit. Jur. eccles. T. 2. de sponf.* — *w) Ariadne canonica p. 5. tract. 2. de sponf & matrim. controv. 2.* — *x) Ad c. gemma 29. de sponf* — *y) Lib. 4. tit. 2. n. 82. & ad ff. lib. 23. tit. 1.*

tit. 1. *n.* 10. — *z*) *Sub tit. de ſponſ. & matr.* — *aa*) Conf. præ omnibus aliis GONZALEZ *l. cit.* & SALICETUS *ad c. de ſponſ. l. 5. ubi plurimi ab iis adferuntur.*

§. XVI.

Præfertur Sententia negativa & probatur.

Quodſi ipſam Matrimonii naturam & ſubſtantiam, ſi ipſam Eccleſiæ antiquæ imo & hodiernæ diſciplinam, qua coactiones immoderatæ ad Matrimonium ineundum reprobantur, ſi demum leges expreſſas atque fundatam in iis Eccleſiæ romanæ praxin, & potiſſimum ſi Morem quarundam Diœceſium, ubi ſponſalia clandeſtina adhuc ſuſtinentur in utroque foro, quod ſi hæc omnia attentius conſideremus, nihil nos impedire potuit, quo minus ſententiæ negativæ (§. præced.) noſtrum etiam calculum adderemus; atque ut ab ipſa contractus matrimonialis natura ordiamur, ea talis eſt, ut ſecundum omnes Juris naturalis interpretes, *qua individuam vitæ Societatem inducit a*) *debeat eſſe liberrimus*; quare etiam ſacræ leges omnem coactionem immoderatam abeſſe à contractu matrimoniali voluerunt, *b*) atque notanter pro præſenti quæſtionis ſtatu colligitur diſciplina Eccleſiæ antiquæ apud Gratianum *c*) ubi dicitur, *quorum unum futurum eſt corpus unus debet eſſe & animus*, *atque ideo nulla eſt invita copulanda alicui*; — Siquis vero à ſponſa ſua averſus juſtam coram Judice diſcedendi cauſam probare nequeat, atque permiſſa & juſta eſſet pœna ſponſalibus adjecta, ut vel ad Matrimonium vel ad pœnam obligetur, ubi erit plena illa & perfectiſſima libertas ex natura ſtatus matrimonialis requiſita?

a) Inde eſt, quod contractui matrimoniali ex ſui natura ſingularia prorſus privilegia præ aliis contractibus attribui neceſſe ſit: e. c. quòd conſenſus in Matrimonium metu datus nullus ſit, ſecus ac in aliis contractibus, quia hi reſciſſioni ſunt obnoxii, Matrimonium non item, quod Sacramentum eſt, adeoque ex natura indiſſolubile vid. *c.* 14. & 15. *de ſponſ.* pariter de ſtatu matrimoniali propter ejus perfectiſſimam in contrahendo libertatem ſtatutum legimus, procuratorem ad contrahendum conſtitutum etiam ignorantem revocatum, nihil agere *c. ult. de proc. in 6.* quare hoc non item de aliis contractibus ſtatuunt Legislatores? alia ſane ratio reddi nequit, niſi quia id omnino exegiſſe naturam contractus matrimonialis, non vero aliorum contractuum viſum fuit, quare itaque pariter aſſeramus, adjectionem pœnæ obſtare perfectiſſimæ libertati Matrimonii, etiam in eo caſu ubi juſta reſiliendi

cauſa

causa non subest, quid enim si justa causa subsit conscientiæ discedentis, hæc vero Judici probari nequeat? si adjici pœna sponsalibus possit, Judex imploratus eo casu, aut jubebit Matrimonium aut pœnam: neque enim Judex in contentiosis credere tenetur alleganti, uti Confessarius: qui in hoc casu Matrimonium manebit liberrimum? ipsi adversarii (§. XIV.) in confesso sunt, pœnam à resiliente ex justa causa, quæ probari potest judici, solvendam, evertere libertatem Statûs matrimonialis; dicant igitur similiter everti libertatem statûs, si justa causa judici probari nequit, ea tamen lateat in conscientia *renitentis & aversi*, atque metu pœnæ adpositæ ob defectum probationis *aversus* & *invitus* cogatur Matrimonium celebrare, quod fusius deducit GONZALEZ *ad c.* 14. *de spons.* de eo adhuc infra §. XXX.

b) *C.* 17. *de spons.* quando nempe prævidet Judex matrimonium habiturum exitus difficiles, uti ipse Cl. de RIEGGER l. supra cit. fatetur; quis autem quæso! hic divinator inspiciens futura judici existet, ut præsagiat malum matrimonii coacti eventum! nonne hi exitus difficiles eo ipso prævidentur & præviderí debent, *si aversus & invitus reluctetur*? ad saniora igitur reversus est GOBAT (qui alias adjectionem pœnæ probat) *tract. X. de obligat. & officiis sponsalium casu IV. p.* 406 ubi docet: *neque Judicem hoc casu ad pœnam conventam invitum condemnare posse*, si timeantur infausti matrimoniorum exitus, neque ad compensationem aut interesse temporale, quia omnis coactio hoc casu prohibetur; nonne vero semper hi exitus difficiles timeri debent inter *aversos* & *invitos*? ergo adjectionem pœnæ repugnare matrimonii libertati merito adfirmatur; vide infra §. XXXI.

c) *Caus. XXXI. q. II. c.* 1. *&* 3.

§. XVII.
Arg. 1. *ex c.* 29. *de Spons. desumptum.*

Non itaque mirum est, *si in c.* 29. *de spons.* à Papa GREGORIO IX. solemni decisione omnem pœnæ interpositionem ex privatis partium placitis faciendam legamus penitus improbatam; integrum vero Capituli textum, quia non leve nostræ sententiæ fundamentum constituit, huc transcribere placuit, & quidem prout extat in novissima collectione Justi Henningii Böhmeri.

Cap. XXIX.

SUMMARIUM: *in Matrimoniis & Sponsalibus debet esse libertas, unde in eis promissio pœnæ non obligat*

GREGORIUS IX. (an. 1235.)

Gemma mulier nobis exposuit, quod, cum T. Filia ejus, cum. C. contraxit Matrimonium, B. de Alferio ea occasione, quod inter P. Filium suum & prædictam puellam intra septennium constitutos, Sponsalia contracta fuerunt pœnam solvendam à parte, quæ contraveniret, in stipulatione appositam ab ipsa nititur extorquere. CUM ITAQUE LIBERA MATRIMONIA ESSE DEBEANT, ET IDEO TALIS STIPULATIO PROPTER PŒNÆ INTERPOSITIONEM SIT MERITO IMPROBANDA MANDAMUS, QUATENUS SI ITA EST EUNDEM B. UT AB EXTORSIONE PRÆDICTÆ PŒNÆ DESISTAT, ECCLESIASTICA CENSURA COMPELLAS:

Notavit hic Cujacius in principio textus legendum tantum esse G. uti in Codice Gallicano legi ipse testatur, præcipue cum *Gemma* ut proprium nomen Fœminæ non habeatur.

§. XVIII.

Dubia contra hoc Cap. remissivè.

Ex hac allata decisione Gregoriana manifesto sequitur, 1) quod omnino libera esse debeant matrimonia, 2) quod huic libertati obstet pœnæ conventionalis adpositio, 3) si rupta sint sponsalia quacunque de causa (neque enim Papa in parte NB. *decisiva* ullius resiliendi causæ mentionem facit) partem desertam etiam sub pœnis ecclesiasticis compellendam esse ab extorsione pœnæ stipulatæ ut desistat, novimus equidem adversarios nostros variis responsis huic decisioni ire obviam, v. g. decisionem intelligendam tantum esse de sponsalibus infantum, aut impuberum, aut eidem per Conc. Trid. aut ut alii volunt moribus esse derogatum &c. verum de his uberior in §.§. XXIV. XXV. & XXVI. sermo erit.

§. XIX.

Arg. 2. ex Jure civili.

Quodsi in Juris civilis placita inquiramus, disertis verbis, tum Jure digestorum, tum Jure codicis adpositionem pœnæ in contractu sponsalitio penitus reprobatam intelligemus, etenim PAULUS JC. in l. 19. ff. de v. o. ait: *si stipulatio facta fuerit*, si culpa tua divortium factum fuerit, dari? *nulla stipulatio est*, quia contenti esse debemus, pœnis legum comprehensis; *a*) porro idem PAULUS l. 134. de v. o. inquit: *quia inhonestum visum*

visum est, vinculo pœnæ matrimonia obstringi, unde *stipulationem pœnæ non secundum bonos mores interpositam* pronuntiat; *b*) his omnino consonum est, quod *in l. 2. c. de inut. stipul.* ALEXANDRO Imp. placuit: *libera esse matrimonia antiquitus placuit: ideoque pacta, ne liceret divertere, non valere, & stipulationes, quibus pœnæ irrogarentur ei, qui, quæve divortium fecisset, ratas non haberi constat*; denuo rem omnem conficit, quod *l. 5. c. de spons.* per Impp. LEONEM & ANTHEMIUM sancitum legimus: *extra definitionem autem bujus legis, si cautio pœnam stipulationis continens interposita, ex utraque parte nullas vires habebit, cum in contrahendis nuptiis libera potestas esse debeat.*

a) Ad hanc legem notat HERMANNUS in concordantia Juris. Jenæ edit. 1750. *pœnam conventionalem non posse imponi actui, qui debet pendere à libero nostro arbitrio, sed debemus esse contenti pœnis legalibus*; quis vero actus magis liberum requirit arbitrium, quam matrimonialis?

b) Videantur dicta supra §. III.

§. XX.

CONTINUATIO.

Ratio vero ita statuendi erat duplex; *prima* quod, si etiam post sponsalia injuste quemquam pœniteat, licet omnia opportuna media adhibenda sint, quibus talis ad fidem servandam adducatur, non tamen extremè cogi debeat, quando ex maxima renitentia pernitiosi timentur exitus, utpote quo casu, etiam Judex ecclesiasticus à Censuris abstinere debet, igitur ne quisquam ex immodicis pœnalibus stipulationibus, quas forte nimia facilitate, uti ex æstu amoris facile contingit, in sponsalibus admisit, extremam subeat necessitatem, aut ineundi matrimonium aut decidendi ad inopiam, meta & limites positi sunt iisdem stipulationibus, ut præter eam, quæ legibus permissa foret, alia nulla valeret;— *altera* autem ratio est ista, quod voluerint à contractu sponsalium & matrimonio, tanquam negotio summæ amicitiæ, quod per benevolentiam & amorem conciliari oportet, pœnæ nomen omnino alienum esse.

§. XXI.

Hæ leges civiles non sunt immutatæ imo receptæ J. Can.

Aperta hâc Juris civilis dispositione permotus Cl. BÖCKHN *a*) inquit: cum constitutio Juris civilis hic æqua appareat, non videtur in hac Materia esse respuenda, quia Jus canonicum, licet nullo speciali & expresso textu, suffra-

ſuffragetur, nihilominus neque contrarium definivit, ut adeo locus eſſe poſſit regulæ generali, quæ habetur in *c.* 1. *de n. o. n.* quodſi aliquid uno Jure cautum, & alterum ſaltim non contradicat, utroque obtinere debeat, verum quanquam hæc ipſa ratio ſufficiat, nihilominus tamen non ſolum Jure noſtro eccleſiaſtico leges iſtæ civiles non ſunt immutatæ, ſed potius expreſſe & ſpecialiter receptæ ac approbatæ, videlicet in c. 29. (§. XVII.) allato: ubi Papa interpoſitionem pœnæ reprobat ex hac cauſa, *cum libera Matrimonia eſſe debeant*, nonne hæc eſt ipſa ratio L.L. civ. cit. compre-henſa, quæ Imperatores commovit ad pœnam conventionalem improban-dam? *a)* Vid. §. XIX.

a) Quare recte docet GONZALEZ ad c. 29. cit. n. 4. *diſpoſitionem Juris civilis noſtro Jure ſacro diſerte fuiſſe receptam.*

§. XXII.

Arg. 3. *deſumptum ex deciſionibus S. Rotæ romanæ.*

Quanquam & nobis certum ſit, etiam iteratas ac uniformes S. rom. Rotæ deciſiones Jus conſtitutionis pro tota Eccleſia non facere *a)* id tamen præ-tendimus ab adverſariis, ut ſi quæſtio ſit ſuper ſtatus matrimonialis, quia Sa-cramentum eſt, libertate, ſi verſemur in negotio, ubi non agitur de intereſſe cujusdam nationis, ſi in ea controverſia hæreamus, quis ſit verus papalis con-ſtitutionis intellectus, uniformes S. R. Rotæ deciſiones aliis tribunalibus infe-rioribus exteris normam præbeant, qua ratione in enata controverſia rectius pronuntient, ne ſi in appellatorio eo devolvantur, ſuas ſententias merito refor-mandas experiri debeant, ecquæ verò mens eſt horum Reverendiſſimorum Pa-trum? adpoſitionem pœnæ ſive à juſtè ſive ab injuſtè reſiliente ſolvendæ nul-lam & irritam ab iis pronunciari conteſtantur eorum deciſiones plurimæ *in re-centior: parte* 2. *deciſ.* 377. *n.* 4. *Tom.* 2. *dec.* 493. *n.* 33. *part.* 10. *dec.* 93. *n.* 11. *part.* 15. *dec.* 142. *n.* 67. *&* 8. *& coram* BENINCASA *in ejusdem deci-ſionibus dec.* 66. *n.* 1. *& dec.* 191. *n.* 1. *b)*

a) *Vid. Rdmus P.* RAUTENSTRAUCH in ſuis princip. J. E. G.

b) Adde Cl. BÖCKHN *l. cit. n.* 86.

§. XXIII.

Auth. Cl. BÔCKHN *hæc Sententia merito firmatur.*

Equidem authoritate interpretum nos hac in re niti nequaquam velle, ſupra §. XIV. ediximus, id tamen nobis licitum adhuc eſſe cupimus, ut virum illum glorioſum laudemus, qui, poſtquam à multis retro annis in ſuis

præ-

prælectionibus publicis ſententiam adfirmantem declamaverat, tandem opinioni inficianti victas ſe dediſſe manus, ſcriptis confitetur, atque is eſt laudatus antea Cl. BÖCKHN in univerſitate Salisburgenſi Procancellarius, atque Ss. Canonum Profeſſor emeritus, qui in commentario in Jus canonicum univ. Tom. 3. p. 20. ait: *num pœna poſſit conventione contrahentium ſponſalibus adjici, controverſum eſt* OMNI JURE ID AFFIRMANDUM ESSE ANTEHAC CENSUIMUS; *data ſolum iſta exceptione, quod non poſſit ea lege adjici, ut hæc ab eo quoque præſtanda ſit, qui juſtam habiturus eſt cauſam reſiliendi* DE RELIQUO JAM DICIMUS, *etiam injuſte reſilienti pœnam ſponſalibus adjici non poſſe. a*)

a) Vid. loc. cit. ubi & ſententiam negativam probat, quanquam tamen non in omnibus eidem conſentiamus.

§. XXIV.

Rejiciuntur variæ Sententiæ 1) *Cl. de* RIEGGER.

Reſtat nunc, ut varia diverſorum JCtorum placita diſpiciamus, atque primo quidem ait Cl. JOS. DE RIEGGER, *ex c. 29. cit. ſolidum argumentum peti non poſſe, cum ibi de ſponſalibus infantis aliunde nullis, ſermo ſit*; præterquam quod vir iſte laudatus nihil novi dixerit, cum hæc communis ſit eorum ad textum adlatum reſponſio, qui pœnæ adpoſitionem adfirmant; veruntamen ea facile corruet, ſi *generalia eſſe verba, in parte NB. deciſiva conſideremus*; non enim de ſponſalibus invalidis, non de injuſte reſiliente pars deciſiva loquitur, ſed generatim de omnibus ſponſalibus de quocunque caſu *a*) nec obeſt in parte narrativa quæſtionem eſſe de ſponſalibus infra ſeptennium conſtitutis, neque enim parti narrativæ, aliquid authoritatis ineſſe vel Tironibus notum eſt, quinimo nequidem prudenter aſſeri poteſt, Papam verba ſua intelligenda voluiſſe de ſponſalibus infantum, hæc enim de ſe nulla, adpoſitionem pœnæ neutiquam patiuntur; neque opus fuiſſet Legislatori Canonico verba legis civilis, quibus generaliter ſtipulatio pœnæ improbatur, ſua facere, *cum libera poteſtas eſſe debeat*, ſed ſatis fuiſſet, ſi ſponſalia fuiſſe nulla pronuntiaſſet, adeoque ex hoc capite adpoſitionem pœnæ fuiſſe nullam; porro non de ſponſalibus infantum, ſed de omnibus textum intelligendum eſſe notat ſummarium ejusdem cap. *in Matrimoniis & Sponſalibus debet eſſe libertas, unde in eis promiſſio pœnæ non obligat*; dices forſan: ſummarium non conſonare cum textu, qui de ſponſalibus infantum loquitur; verum id ipſum in quæſtione eſt, cum itaque ſummarium omnino conveniat cum parte deciſiva, quæ ſola Jus facit, dicendum omnino eſt, Papam de omnibus ſponſalibus explicandum eſſe.

a) Succensuit merito Gratiano Cl. de RIEGGER l. cit. p. 98. quod is impedimentum criminis ad duos tantum casus restrinxisset, dum ait aliquando in Concilio Triburiensi an. 895. duo casus propositi fuere, unus de adulterio, cui junctum fuit Juramentum futurarum nuptiarum inter adulteros, alterum adulterium qualificatum fuit cum conjugicidio, horum criminum reis decrevit Synodus pœnitentiam injungendam, quæ omni spe conjugii eos excluderet, REPETITA GENERALI SANCTIONE: quia non licet, nec christianæ religioni oportet, ut nullus ea utatur in matrimonio, cum qua prius pollutus est adulterio; sed aliter Gratiano, pergit, antiquitatis ignaro placuit, qui non attendens *generalem Sanctionem* Synodi, eam ad casus propositos restrinxit; nonne & Cl. de RIEGGER id Jure merito succensendum erit, quod generalem Papæ Sanctionem ex lege civili desumptam in c. 29. ad casum substratum de infantibus restringat, de quibus nullum potuit esse dubium adeoque nulla necessaria decisio.

§. XXV.

2.) *Cl.* BÖHMERI & *Cl.* OBERHAUSER.

Non de sponsalibus infantum utpote invalidis, sed de sponsalibus impuberum validis intelligendam esse decisionem Papæ, docent Cl. Cl. BÖHMERUS *a*) & OBERHAUSER *b*) ne impuberum resiliendi generalis libertas, si ad annos pubertatis pervenerint, adpositione pœnæ coarctetur.— Hanc excogitatam & arbitrariam prorsus interpretationem textûs, imo textui ipsi adversantem dixerimus merito, cum textus in parte narrativa aperte dicat, filium & puellam *intra septennium constitutos* sponsalia contraxisse, quibus adposita fuisset pœna, qua ratione ergo ad sponsalia impuberum hæc decisio limitari potuit? non itaque miramur, quod hanc singularem textûs interpretationem spernant ii ipsi, quos alias BÖHMERUS & OBERHAUSER sibi consentientes habent, id autem prorsus singulare & intolerabile videtur, quod præterea inde concludit cit. Böhmerus videlicet pœnam quoque adponi posse solvendam ab eo qui JUSTAM alias resiliendi CAUSAM habet, verum, cum ipsi Authores adversantes supra §. XIV. citati hanc exorbitantem doctrinam pridem refutando nobis fecerint otium, eadem supersedemus.

a) *Ad cap. 29. de spons. in suo C. J.*
b) *Prælect. can. lib. 4. T. I.*

§. XXVI.

§. XXVI.

3.) *Cl.* RUPPRECHT.

Equidem C. 29. cit. generaliter loqui de omnibus ſponſalibus ingenue fatetur adverſarius noſter eruditus alias Cl. RUPPRECHT *a*) ut nihilominus decifionem Papæ declinaret, inquit eidem Cap. per Conſtitutiones poſteriores eſſe derogatum, videlicet per *C.* 12. *de adult. & S. Conc. Trid. Seſſ.* 25. *C.* 3. Hoc effugium nihil penitus juvat authorem cit. id quod facile advertere potuiſſet & debuiſſet, ſi modo his legibus poſterioribus non de pœna conventionali de qua loquitur C. 29. cit. ſed de pœna judiciaria ſermonem eſſe attendiſſet, neque opus eſt hoc demonſtrare, ſiquidem id manifeſto primo intuitu ex iisdem appareat; qui ergo antinomia atque connectio ac derogatio habebit locum? nonne diverſiſſima longè ſunt pœna conventionalis, quæ ipſas partes privatas authores habet, & pœna judiciaria, quæ ab Eccleſia ipſa ſtatuta & permiſſa eſt, conventionali ècontra improbata? hæc itaque reſponſio omnium minime admitti poteſt.

a) *In not. biſt. L. IV. p.* 90.

§. XXVII.

4.) *Refutatur opinio Cl.* ZECH.

Eandem conſiderationem meretur id, quod hac in re docet ZECH Profeſſor Jurium Ingolſtadienſis *a*) dum ait: legibus expreſſis, quibus pœna conventionalis improbatur, moribus & conſuetudine eſſe derogatum; quæritur: aut ratio Impp. & Pontificis à libertate ſtatûs matrimonialis deſumpta & quod matrimonia non pœnis ſed & amore ſint concilianda, aut ratio hæc valida & efficax exiſtit pro improbanda pœna conventionali? & conſuetudo contra eam non prævalebit, aut nulla eſt & inefficax? qua ratione legislatores movere potuit, ut lege publica interpoſitionem pœnæ bonis moribus adverſam dicerent & prohiberent? audiamus quid de his moribus pronuntiet Cl. D'AVEZAN *b*) *id viſum eſt*, ait: *moribus civitatis, quibus inconſtantius aut mutabilius nihil, licitum, quod inboneſtum eſſe ajunt leges, nimirum pœnæ vinculo ſponſalia obſtringi poſſe*, QUOD ALIENUM EST BONIS MORIBUS CIVITATIS BENE CONSTITUTÆ; ecce Judicium tanti viri de moribus & conſuetudine contraria noſtræ ſententiæ; — denique notum ſatis eſt, attendendum eſſe, non, quid fiat, ſed quid fieri debere, leges dicant.

a) *De Jure rerum eccleſ. Sect. II. Tit. de ſponſ.*

b) *In Diſſert. de ſponſ. excuſa apud* MEERMANNUM *Tb. nov. J. can. & civ. pag.* 321.

§. XXVIII.

§. XXVIII.

Dubium ex novella Leonis removetur.

At verba Constitutionis LEONIS Imp. manifesta esse clamitant: quibus ea consuetudo ac mores populi, de conventionali pœna sponsalibus adponenda, firmantur, atque in legem deducuntur (§. V.) miramur sanè à quibusdam adversariis nostris adeo laudari hac in controversia Authoritatem novellæ Leoninæ, cum tamen iis, qui vix prima Juris romani gustârunt elementa, notum sit, eam novellis his novitiis authoritatem non inesse, quæ iis attribuitur, demonstrante id erudite Cl. CUJACIO *a*) hâc de causa neque Cl. BÖHMERO, qui ad *C.* 29. *de sponſ.* sententiam contrariam propugnat, neque Cl. de RIEGGER utut sententiæ contrariæ Patrono incidit, ut ad novellam hanc provocarent, nempe quia nullam illi inesse authoritatem publicam crederent: deinde sinamus ita à Leone fuisse constitutum, anne hujus Legi potius deferendum, quam tot Impp. Constitutionibus & JCtorum placitis, qui pridem uno ore omnes pœnas conventionales justissimis de causis improbabant? quas leges GREGORIUS IX., non autem novellam Leonis recepit & approbavit. *b*)

a) *L.* I. *obſ.* 3. — *b*) Vide KUGLER *Tract. can. de Matrim. T.* 1. *p.* 13. ubi de hoc dubio fusius discurrit. Vid. ZEPERNICK *conjecturæ quibus ex causis novellæ Leonis sapientis in germania receptæ dici nequeant.* Ed. Halæ, 1779.

§. XXIX.

Satisfit dubio de arrhis.

Ulterius sententiæ suæ vim ac fundamentum adversarii quærunt in eo, quod arrha ad quadruplum usque aucta sponsalibus adjici queat, quare ergo non pœna? unde Cl. de RIEGGER ait: *qui longè aliam rationem arrhæ atque pœnæ esse tradunt, hi in vocabulis malitiam quærunt.*— Itane in vocabulis malitiam posuisse, tot Imperatores & JCti dicendi sunt, dum arrhas ad quadruplum usque auctas approbarunt, pœnam autem conventionalem improbarunt? nonne & nos Jure ut omnino diversa considerabimus, quæ per leges ipsas penitus discreta legimus? arrha videlicet legibus permissa, pœna autem iisdem prohibita? præsertim cum diversissima utriusque sit ratio: arrhæ quantitatem legibus determinatam reperimus, non ita quantitatem pœnæ, iam vero sponsi in æstu amoris constituti, se nunquam recessuros aut pœnitudine tangendos esse putant, unde non raro montes aureos, vitam & sanguinem pro data fide interponunt; quid si sponsalibus contractis alteruter justam causam in conscientia NB resiliendi habeat (quod autem reluctans eam in foro poli non habeat, unde hoc advertet Judex?) eam

autem aut non probare aut difficulter possit Judici, nonne illaqueatus erit, ut vel reluctans ducat, vel exsolvat pœnam utut gravem? sane tunc nimium coarctaretur libertas Matrimonii sacramentalis; non autem solutione arrhæ utpote legibus determinatæ, atque arrha minoris semper quantitatis & pretii quam pœna existit, deinde notum est arrham dari ut pignus ad confirmandum Matrimonium, & ut veritas contractûs evidentius probari queat, pœna autem adjicitur ad vindictam non impletæ promissionis. *b*)

a) L. L. civ. sæpe allegatis. — *b*) Vide GONZALEZ & SCHAMBOGEN *l. sup.* §. *XV. cit.*

§. XXX.

Respondetur ad Argumentum desumptum ex aliis contractibus.

Quare ex his etiam patet, quid respondendum sit ad eam Juris analogiam, quam inter sponsalia & alios contractus intercedere adferunt: etenim quare sponsalibus & matrimoniis præ cæteris contractibus tot favores & privilegia concessa existunt? (§. XVI.) ex nulla alia causa, quam quod contractus matrimonialis utpote sacramentalis & indissolubilis etiam liberrimus esse debeat; porro an tanta incommoda ex coacta emptione & venditione metu pœnæ conventionalis oriuntur, quàm coactis matrimoniis? sane qui contrarium tuentur, neque dignitatem & libertatem statûs matrimonialis, neque periculum agentium satis considerant; hæc motiva erant, cur LLatores tum civilis tum canonicus pœnam sponsalibus adjici vetuerint, aliis contractibus eam indulgentes — en rationem omnino disparem!

§. XXXI.

Removetur dubium de pœna judiciaria.

Quod autem alii interpretes vehementer urgent, est quod coactio pœnalis judiciaria non obstet libertati statûs matrimonialis, ergo neque metus pœnæ conventionalis; — quanquam hoc dubium ex dictis §§. XI. XII. & XVI. satis corruat, attendendum tamen præterea adhuc venit, legibus expressis id permissum est judici, ut tentare possit coactionibus moderatis sponsi aut sponsæ renitentiam; quod si vero coactiones difficilem habituræ sint exitum, uti testante ipso Pontifice frequenter habere solent, monendos potius esse, quam cogendos ob libertatem status *ex c.* 17. *de spons. & mat.* recte docet Cl. de RIEGGER *a*) ast pœnam conventionalem non tantum non permissam, sed diserte reprobatam esse, L. L. sæpe citatæ testes sunt; argumentum vero ex analogia desumptum sanis interpretandi regulis repugnare

nemo non videt, *quando lex unum expresse permittit, alterum expresse reprobat.*

a) L. cit. p. 16. cui hac in re adversarii fere omnes consentiunt. Adde VAN ESPEN *J. E. U. T. de sponſ.* ubi in Gallia receptum esse testatur; si sponsus absolute recuset, imponendam ei esse pœnitentiam aut erogationem eleemosynæ propter fidem violatam, non autem absolute cogendum.

§. XXXII.

Sententia negativa vel maxime tenenda in Archidiœcesi Colon. & aliis ubi vigent sponsalia clandestina & quare.

Quodsi argumenta adversariorum quidpiam urgerent (quod tamen constanter diffitemur) nihilominus de sponsalibus clandestine initis, si loquamur, nullius prorsus roboris existunt; quanquam enim in Archidiœcesi nostra sponsalia clandestina pro utroque foro adhuc valeant, nemini tamen ignotum esse potest, quæ sententia Reverendissimorum Archiep. Colon. pridem fuerit de his sponsalibus clandestinis: SIFRIDUS Archiep. Sæc. XIII. sponsalia clandestina sub pœna excommunicationis prohibuit, *a*) dum ait: *prohibeant frequenter Sacerdotes omnibus subditis suis sub pœna excommunicationis, ne fidem sibi dent mutuò clandestinè & in occultò super matrimonio contrahendo sed publicè coram Presbytero & pluribus hoc fiat: si aliter fidem dederint de contrahendo ipsi (quos in his scriptis excommunicamus) denuntientur excommunicati.* Maximilianus Henricus in Statutis suis antiquis *b*) quia per sponsalia clandestina in mala sæpe inextricabilia & infinitas laberentur difficultates sponsi, ordinavit, *ut sponsalia majore cum deliberatione & Judicio celebrentur, ut coram proprio alterutrius contrahentium Parocho seu Vice-Parocho & duobus testibus . . . contrahantur . . . sub pœna trium Florenorum aureorum Rhenensium.*

a) Cod. Stat. Col. antiquo p. 44.— *b*) Tit. XI. de matr.

§. XXXIII.

CONTINUATIO.

Neque aliud judicium plurimorum in Germania Archi- & Episcoporum de hisce sponsalibus clandestinis extat, unde in plerisque Diœcesibus nulla ex iisdem amplius actio conceditur, uti *pro Diœcesi Pragensi* Cl. RUPPRECHT *a*) pro *Fuldensi* Wolf. SCHMID *b*) pro *Constantiensi* & *Lausanensi* P. GOBAT *c*) testantur, sic etiam in Archidiœcesi Moguntina annullata existunt pro foro externo, ita ut paucissimæ hodie Diœceses extra Italiam supersint, in

in quibus ex ſponſalibus clandeſtinis in Tribunalibus actio admittatur, quin imo habemus ipſum magnum BENEDICTUM XIV. teſtem, qui INST. 46. *conſtitutiones contra ſponſalia clandeſtina juſtas ac ſanctas eſſe*, ait: *atque ad graves eliminandos abuſus quodammodo neceſſarias.*

a) L. IV. T. 1. *p.* 99. ubi legem Guſtavi Mauritii Archiep. Prag. refert.— *b) Inſtit. J. E. L. III. p.* 149. adducens legem Fuldæ editam 1730.— *c) Tom.* 1. *P. II. p.* 366.—ubi refert decretum Epiſcopi Lauſanenſis de an. 1673.— ubi notanda ſunt verba initialia, *conformiter ad mentem Concilii Tridentini ſponſalia clandeſtina nulla declaramus* — & *p.* 370. addit conſtit. Synodalem Conſtantienſem.

§. XXXIV.

CONTINUATIO.

In ipſa adeo Archidiœceſi TREVIRENSI an. 1757. ita annullata eſſe novimus ſponſalia clandeſtina, ut nequidem in foro poli pariant effectum, etſi jurata ſint, qualiter in Archidiœceſi quoque SALISBURGENSI irrita ſunt, ſane non alia de cauſa, quam ad præcavendas varias fraudes, dolos, non raro etiam perjuria, circumventiones, aliaque tam ipſarum partium ad depauperationem usque litigantium, quam aliorum incommoda, ac optimorum ſæpe parentum triſtitiam & tædia, quæ occaſione ſponſaliorum clandeſtinorum nimis ſæpe eveniunt, *a)* ex quibus tandem patet, quod non ſit opus diſputare, an Epiſcopus ſuæ Diœceſi queat ferre legem omnino irritantem ſponſalia clandeſtina? *b)*

a) Ita ſonat decretum Archiep. Prag. ſupra cit.— *b)* Vid. P. Wolf. SCHMID Ord. S. Franc. Recoll. *l. c.* ubi id ſolide oſtendit.

§. XXXV.

CONTINUATIO.

His præmiſſis ad noſtrum quæſtionis redeamus ſtatum, & *an ſaltem valeat pœna conventionalis* SPONSALIBUS CLANDESTINIS *adpoſita?* videamus: quod ſi in ipſa Archidiœceſi noſtra, ſponſalia clandeſtina tam graviter fuerint & ſint prohibita, ſi in plurimis Diœceſibus nequidem actione digna exiſtimentur, imo reſpectivè pro foro poli annullata exiſtant, ſi demum ipſe BENEDICTUS XIV. leges contra illa velit eſſe juſtas & ſanctas, qua ratione, quæſo! pœna conventionalis iisdem valida adhuc adponi poterit? cum ordinata particularia, omnia evidenter ſupponant ſponſalia clandeſtina ſæpiſſimè inconſultò fieri & graviſſimorum malorum cauſam eſſe *a)* anne hæc adhuc digna ſunt, ut eorum fides pœna conventionali muniatur?

a) Quemadmodum loquitur LLator Fuldensis in decreto sup. cit., da wir nicht ohne sonderbares Mißfallen vernehmen müßen, daß zeithero verschiedentliche durch heimliche Winkel-Ehe-Versprechungen sich zusammen verlobt haben, wodurch der höchste Gott beleidiget, die Elteren betrübet, das gemeine Wesen geärgert, und denen also Verlobten selbst Schand und Spott über den Hals gewelzet worden &c.

§. XXXVI.

Transitus ad intereſſe an præſtandum & quale?

Huc usque de pœna conventionali: quæſtio nunc eſt, an ſi pœna contractui ſponſalitio adpoſita non fuerit, an ſaltem fide pactionis rupta per fidem conſenſus, ſponſus juſte condemnetur ad id, quanti intereſt eundem, parti deſertæ non nupſiſſe? præprimis autem obiter notamus, quod in præſentiarum, omiſſis aliis diviſionibus, nobis *intereſſe* duplex ſit: *extrinſecum*, & *intrinſecum*. *a*) *Extrinſecum* conſtituunt omnes intuitu ſponſalium facti ſumptus & expenſæ. *Intrinſecum* èontra in ipſa perſona jactura verſatur, atque hoc laudant, dum clamant: mea intereſt te accepiſſe in maritum, jam debebo manere inupta, aut non nubam æquè diviti, aut potuiſſem nubere ditiori &c. Nullum autem dubium exiſtit, quod deſertor obligetur ſponſæ deſertæ ad præſtandum *intereſſe extrinſecum*, quæſtio igitur ſolùm eſt de *intereſſe intrinſeco*.

a) Vid. à BEYMA *Diſſ. de eo quod intereſt.*

§. XXXVII.

Variæ Sententiæ adferuntur.

Quoad intereſſe intrinſecum variæ denuo ſunt interpretum opiniones: ii ferè omnes, qui contractui ſponſalitio pœnam adponi poſſe, adfirmant, etiam docent, agi poſſe ad id, quanti intereſt, ſi pœna adpoſita non fuerit *a*) quemadmodum etiam Authores illi *b*) qui pœnam à ſponſalibus rejiciunt, facultatem agendi ad id quanti intereſt omnino denegant, ſolus Gonzalez cum quibusdam paucis à ſe allegatis, utut pœnam in ſponſalibus conventionalem reſpuat, nihilominus hic ab initio videtur dubius *c*) qui, nulla arrha in ſponſalibus conſtituta & matrimonio non ſecuto inquit, agi poſſe ad id quod intereſt, vel quia in aliquod damnum incidit, vel lucrum amiſit, qui tamen mox ſe magis explicat, id intelligens de intereſſe extrinſeco: pone: impenſas aliquas feciſſe ſponſum vel ſponſam.

a) Vid. ſupra §. XIV.— *b*) Vide §. XV.— *c*) *Ad c. 29. de ſponſ. n. 5.*

§. XXXVIII.

§. XXXVIII.

Sententia negativa præfertur.

Quo Jure nos pœnam adjici ſponſalibus poſſe negavimus, eodem pariter inficiamur, agi poſſe ad præſtandum intereſſe intrinſecum; — Etenim ſtipulatio, quæ *quanti intereſt*, promiſſionem admittit, pœnam quoque recipit, definiente *leg. ult. ff. de præt. ſtipul.* quod ſi igitur verum ſit, uti ſane veriſſimum eſt, quod à contractu ſponſalitio omnis pœna conventionalis abeſſe debeat, etiam *promiſſio quanti intereſt* (intellige intereſſe intrinſecum) merito rejicitur; quare hac ratione ductus erud. D'AVEZAN *a*) ait: ex legibus & moribus populi romani Jure canonico quoque approbatis, neque in id, quod intereſt, agi poteſt, neque ex ſtipulatione pœnali pœna adpoſita peti poteſt matrimonio non ſecuto.

a) Diſſ. ſupra *cit. de ſponſ. & matrim.*

§. XXXIX.

Et probatur.

Dein intrinſecum intereſſe conſiſtit in *jactura perſonæ ſponſi*, quam deſerta per fidem ruptam amiſit, ſed quis non videt perſonam ipſam prorſus inæſtimabilem eſſe, atque præſtita etiam qualicunque ſumma pecuniaria irreparabilem; unde eadem de ratione in caſu mutilationis, quia membrum perditum eſt inæſtimabile, atque irreparabile qualicunque etiam pretio, ideo intereſſe intrinſecum eo in caſu non venit præſtandum, unde etiam, imo potiori Jure ad intereſſe intrinſecum deſertor non obligatur, quod nequidem determinari poteſt.

§. XL.

CONTINUATIO.

Quod eo certius eſſe videtur, quia Concilium Provinciale noſtrum Colonienſe de an. 1536 *a*) monendos eſſe, præcipit, *illos qui matrimonium contrahere affectant, ne divitiarum aut opum nanciſcendarum gratia matrimonium contrahatur, alias perperam agi & graviter peccari in tantum Sacramentum*, ex quibus verbis aperte ſatis liquet, non intereſſe temporale, non bona aut divitias à contrahere volentibus affectari poſſe, ſed perſonam, qua ratione itaque deſerta agere poterit ad intereſſe temporale intrinſecum? quod nullatenus intendi poſſe & debere ait Synodus Colonienſis, quomodo Judices ad intereſſe temporale præſtandum partem deſertam Jure condemnabunt? quare recte Curiam Conſtantienſem non admittere ejus-

mo..i

modi querelas, teſtis eſt GOBAT *b)* neque aliam eſſe S. Nuntiaturæ praxin, teſtatur judicatum, quo inferioris cujusdam Conſiſtorii ſententiam ibi reformatam fuiſſe novimus.

a) Stat. Col. p. 385. — *b)* L. cit. p. 406.

§. XLI.

Removentur contraria.

Sed æquitati omnino convenire ajunt adverſarii, quòd deſertor teneatur parti deſertæ ad *intereſſe intrinſecum*, *eo quòd deſerta jam debebit manere innupta*, *aut potuiſſet nubere alteri ditiori*; *adeoque ipſius fortuna fuit impedita:* verùm hæc omnia nihil evincunt; neque enim cum fundamento dici poteſt; quod fortuna fuerit impedita, nonne enim ſæpiſſime infortunata fuerant matrimonia, quæ ab initio videbantur optima? numquid etiam dicit *Apoſtolus*: *melius eſt*, *ſi ſic permaneant?* deinde turpiſſimum omnino eſt, ſi à contrahere volentibus intereſſe, aut bona temporalia affectentur (§. XL.) ergo intereſſe hoc intrinſecum neque probari, imo nequidem à ſponſa intendi poterit.

§. XLII.

CONTINUATIO.

Verum adhuc aliud eſt, in quo præſidium quærunt adverſarii: poteſt pars deſerta inſtare apud Judicem, ut pœna etiam pecuniaria mulctet partem reſilientem, quare ergo agere non poterit, ad id quanti intereſt? ita REIFFENSTUEL *a)* id facile largimur, ſi de Jure hodierno ſermo ſit, aſt bene ponderanda ſunt verba Conc. Trid. Seſſ. 25. c. 3. ubi decernit, *Judicem eccleſiaſticum contra refractarios per mulctas pecuniarias procedere poſſe*, aſt cui mulctæ iſtæ pecuniariæ ex mente Conc. Trid. applicandæ veniunt? non partibus ſed NB. locis piis ibi in loco exiſtentibus.

a) L. 4. t. 1. §. à n. 167. ad 175.

§. XLIII.

Diſſertationis Concluſio.

Hæc ſunt, quæ quantum nobis otium ſuperfuit, de iſto themate ſelecto ſpecialiter delibanda eſſe viſa ſunt, aliâ autem de cauſa hæc nullatenus prolata ſunt, quam pro vindicanda matrimoniorum libertate, ne coactio condemnando ad pœnam ſtipulatam, aut id quanti intereſt ſponſos renitentes in mala inextricabilia & difficultates graviſſimas præcipites agat, quam coactionem & natura contractus matrimonialis & L. L. expreſſæ diſertis verbis reprobant.

VI. DIS-

VI.

DISSERTATIO JURIDICA

DE EO:

SI PARES ARBITRI FUERINT ADSUMPTI CUM CLAUSULA: UT IN CASU DISSENSUS TERTIUM ELIGANT:

QUID JURIS?

DEFENDENTIBUS D. BARTHOLOMÆO CRUMBACH, ET D. FERD. JOS. ARNDTS.

§. I.

Ne partes, quibus eſt litigium ſuper re dubia, teneantur ſemper ſubire graviſſimos litium ſumptus, moroſos judiciorum ſtrepitus, aliosque labores multos & onera ac tædia incertum litis eventum inter ſpem & metum diutiſſimè expectando, indulgetur iis, jure tum naturali *a*) gentium *b*) & poſitivo *c*) gratia judicii evitandi & facultas adeundi unum aut plures arbitros, mediante Compromiſſo, ſe ſubmittendo eorum arbitrio.

a) Videantur Juris naturalis Interpretes; & præprimis celeb. de MARTINI in Poſitionibus de L. N. Poſ. DXCVI. p. 176. atque ejusdem Diſſ. IV. de L. N.

b) Ceu plurimis exemplis oſtendit Hugo GROTIUS L. II. de J. B. & P. C. 23. §. 8. n. 1. 2. 3. & 4.

c) *Tot. Tit. ff. & C. de Recept.* & X. *de arbitris.*

§. II.

Arbiter inde ex Compromiſſo conſtitutus, *Compromiſſarius* nuncupatur, ad differentiam ab arbitris *legalibus*, *neceſſariis*, *ex teſtamento aut contractu conſtitutis*, de quibus videantur Commentatores ad tit. de *recept.* & *de arbitris*; *a*) poteſt autem compromitti in unum aut plures, eosque vel pari aut impari numero; neque enim ullo juris textu neceſſitas imponitur, ut partes in impari ſemper numero arbitros compromittant; *b*) quamvis conſultum ſit in arbitros impari ſemper numero compromittere, ne res ferè ſinè exitu futura ſit. *c*)

a) Dif-

a) Differentias illas eruditè examinat Cl. NELLERUS, *in suâ Collectione Method. Ss. Can. & leg. de arbitris.*

b) Quod ex c. 1. h. t. quidam eruere conantur cum SAMUELE de COCCEJIS in *Jur. civil. controv. L. 4. tit. 8. Q. 3.* nempe imparem numerum arbitrorum compromissariorum de jure canonico requiri, non subsistit; etenim de arbitris juris in eodem textu sermo est, atque potiùs textus vim consilii, quàm præcepti habet.

c) Monente JCto Ulpiano *l. 17. ff. h. tit.*

§. III.

Quoniam verò in arbitros *pari numero* compromittere non sit vetitum, atque arbitri pari numero constituti in unam facilè sententiam convenire nequeant, & finis litium, qui tamen scopus est arbitrii, ità difficulter posset obtineri; usitatissimum est, constituere *tertium* ortâ dissensione arbitrorum suâ sententiâ litem terminaturum — Tertium istum constitutum placuit vocari *superarbitrum*, vocabulo, *usu*, potissimùm autem moribus germanicis, recepto. *a*)

a) Inde in Diplomatibus apud KREMER akademische Beyträge zur Gülich und Bergischen Geschichten T. II. p. 156. ad an. 1366. Obmann, obmanschaftlicher Ausspruche ꝛc. & alibi passim.

§. IV.

Superarbiter iste vel ab ipsis partibus, vel earum nomine ab electis jam arbitris constitui poterit; atque tum *conventione expressâ* superarbitrum constitui intelligimus; quodsi verò in compromisso de assumendo superarbitro nihil actum fuerit, ipsis arbitris *in vim recepti* concessa facultas tacitè censetur illum constituendi; *a*) quod ipsum agnovit Prætor Romanus, arbitros numero pares in ferendâ sententia dissentientes, ad adsumendum superarbitrum cogens: *usitatum enim est*, ait ULPIANUS *b*) *etiam in duos compromitti, debet prætor cogere arbitros, si non consentiant, tertiam certam eligere personam, cujus authoritati pareatur*; Quinimo jure nostro canonico tacitam hanc in casu dissensus adsumendi superarbitrum facultatem *recepto* inesse apertè satis deciditur ab INNOCENTIO III. *c*) & GREGORIO IX. *d*)

a) Hanc enim facultatem *recepto tacitè* inesse, suadet æquitas, & finis compromissi, *ne res ferè sinè exitu futura sit.* — *b*) *L. 12. §. 6. ff. h. t.* — *c*) *C. 61. de appellat.* quodsi in unam nequeant concordare sententiam, advocent tertium, ut, quod duo ex his decreverint robur obtineat firmitatis. — *d*) *C. 39. de off. & pot. jud. deleg.*

§. V.

§. V.

Expressa superarbitrum constituendi facultas à litigantibus duplici modo arbitris pari numero concedi poterit: ut, vel in casu dissensûs, *tertium* adsumant *Sempronium*, vel ipsis, nullâ nominatâ personâ, generatim facultas eligendi superarbitrum relinquatur; quodsi eâ lege in arbitros pari numero sit compromissum, ut in casu dissensûs tertium adsumant sempronium, ait ULPIANUS *a*) *valere compromissum*, quia in assumendo superarbitrum dissentire non possunt; tota igitur difficultas est, *si pares arbitri fuerint adsumpti cum clausula, ut in casu dissensûs tertiam in compromisso non expressam personam eligant*, an valeat tale compromissum?

a) *L.* 17. *cit.* §. 5. *fin.*

§. VI.

Extra dubium est, quodsi decisioni nostri Juris ecclesiastici sit inhærendum, tale Compromissum, de adsumenda persona incerta in casu dissensûs omni suo valore destitui; Etenim GREGORIUS IX. *c.* 12. *de arbitris* tale Compromissum non tenere, in terminis agnovit, dum ait: *cùm legali provisione sit statutum, ut Compromissum de incerta persona in arbitrum adsumenda non teneat*, atque propterea sententiam latam penitùs nullam esse declarandam mandavit, etsi duo arbitri in adsumendo superarbitro non dissenserint.— Dubium itaque, quod restat, est, *utrum reverâ, & ubi* LEGALI PROVISIONE, *compromissum ità formatum; nullum esse, sit statutum?* An Papa reipsa mentem legis civilis fuerit assecutus? atque super hoc in diversissimas Ss. Canonum & Legum interpretes abeunt sententias.

§. VII.

Legalis hæc provisio, in quà se fundavit Pontifex, absque dubio residet in *l.* 17. §. 5. *de receptis* ubi ULPIANUS ait: SI IN DUOS FUERIT SIC COMPROMISSUM, UT, SI DISSENTIRENT, TERTIUM ADSUMANT, PUTO TALE COMPROMISSUM NON VALERE, *nam in adsumendo tertio possunt dissentire, sed si ità sit, ut eis tertius adsumeretur Sempronius, valet Compromissum, quoniam in adsumendo dissentire non possunt.*— Ad hanc Legem provocâsse Papam, ajunt omnes illi interpretes, quos nobis hâc de re videre licuit.— Emmanuel GONZALEZ *a*) ZECH *b*) OBERHAUSER *c*) BÖCKHN *d*) REIFFENSTUEL *e*) VALLENSIS *f*) Wolf. SCHMIDT *g*) ZOESIUS *h*) STRYCKIUS *i*) LAUTERBACH *k*) COCCEJUS *l*) BÖHMERUS *m*) quibus accedit quoque Cl. NELLERUS *n*) præter legem 17. citatam ait quidem ZOESIUS *o*)

eandem legalem provisionem reperiri in *l. 32. §. 16. ff. eod.* Verùm manifestò satis liquet loco citato ne mentionem quidem fieri de Compromisso in duos, ut, si dissentirent, tertium adsumant, quare hâc lege examinanda ulteriùs supersedemus.

a) Comment. perpet. ad Decretales, ad c. 1. de arbitris n. 17. in fine.— *b*) De Jud. eccles. Sect. I. Tit. XI. §. 137.— *c*) Prælect. Can. ad Tit. de arb.— *d*) Commentar. ad Jus can. univ. h. t. n. 9.— *e*) Jur. can. univ. h. t. §. 2. n. 54.— *f*) In Paratit. Decret. L. I. h. t. §. 4. n. 2. & 3.— *g*) Instit. J. E. univ. L. IV. Tit. XI. §. V. lit. O.— *h*) Lib. 4 Tit. 8. n. 18.— *i*) Ad u. m. Pandect. h. t. §. 9.— *k*) Diss. de arb. Compromiss. §. 24.— *l*) Jur. civ. controv. h. t. q. 3.— *m*) Ad Pandect. L. 4. Tit. 8. §. 9.— *n*) *Collect. method. cit.*— *o*) L. cit.

§. VIII.

Quodsi reverà dictâ lege 17. §. 5. ea ULPIANI mens fuerit, ut, si ea forma Compromissum fieret, omni suo prorsus robore destitutum esse censeret, salva res esset, atque nullum prorsus superesset dubium, quin perfectam Cap. 12. h. t. cum jure civili concordiam, atque Pontificem JCti mentem fuisse assecutum, adfirmaremus; verùm aliam fuisse ULPIANI mentem notat Celeb. JCtus JUSTUS HENNINGIUS BÖHMERUS in Jure eccles. Protest. *a*) ubi ait: "Pontifex rationem JCti non perpendit, quæ hæc est: *quòd in* „*eligendo tertio possint dissentire*, quo facto Compromissum exitum haud ha- „beret, & ità Compromissum re adhuc integrâ non valet; at verò in supposita „specie (nempe in casu C. 12. de arbitris) arbitri non dissenserant, sed ter- „tium superarbitrum concordantibus elegerant votis, adeòque vitium nullum „in compromisso aderat, nec sententiam annullandi Pontifex ullam causam ha- „buit". Idem ferè ait in suo C. J. T. II. in notis ad C. 12. cit. n. 76. in eandem pariter sententiam abiit Georg. Lud BÖHMERUS *b*).

a) Ad hunc tit. §. VII.— *b*) In elect. Jur. civ. exercit. 14. c. 3.

§. IX.

Hæc BÖHMERI opinio non placuit P. Wolffgango SCHMIDT Ord. S. Francisci Recoll. *a*) atque hanc ipsam BÖHMERI doctrinam Juri civili contrariam perstringit inquiens: "Per hanc interpretationem BÖHMERUS se ostendit non „solùm legum civilium, sed adeò regularum Grammatices ignarum: vult „enim illa verba legis: sed si ità sit: hunc habere sensum: sed si ità sit ab arbi- „tris processum &c. Cùm tamen juxta præcedentia sic intelligenda veniant, „*sed si ità in duos fuerit compromissum, ut eis tertius adsumeretur Sempronius*

„*nius &c.*" Ità ille de famoſo illo Juris utriusque interprete; verùm utrum Böhmerus aſſecutus fuerit potiùs mentem JCti, quàm *Autbor cit.* mentem Böhmeri, ex dicendis infra patebit.

a) Inſt. J. C. l. cit.

§. X.

Aliud omnino de mente Ulpiani ſtatuendum eſſe viſum fuit LEYSERO *a*) "nempe ſimile Compromiſſum etiam ab Ulpiano veluti validum fuiſſe „agnitum, *non* quidem *Vi* §. 5. *cit.* eò quòd ibidem valorem compromiſſi „ità concepti apertè ſatis neget ex hâc ratione, quòd in adſumendo tertium „poſſint diſſentire; ſed *Vi* §. *6. ſubſeq. citatæ legis*, addit enim ibi "*debet* „*Prætor cogere arbitros*, *ſi non conſentiant*, *tertiam certam eligere perſo-* „*nam*, *cujus autboritati pareatur*; ubi Ulpianus priorem ſententiam emen- „dat, probàtque tale compromiſſum; quapropter certum erit, etiam in in- „certum ſuperarbitrum ab arbitris ipſis eligendum compromitti poſſe".— Hucusque ille — ex hujus igitur ſententia Ulpianum contraria ſenſiſſe, atque verbis poſterioribus *ut validum* pronuntiâſſe compromiſſum, quod brevi ante *non valere* edixerat, credendum eſſet.

a) In Medit. ad Pandect. Tom. I. ſpecim. 65. med. 8. p. 708.

§. XI.

Econtra, nec unquam Ulpianum compromiſſum de adſumendo tertio incerto, ùt invalidum, putâſſe, neque ſibi contradixiſſe, aut ſe emendâſſe ſtatuit BACHOVIUS *a*) qui legem illam à Triboniano, turbatam eſſe docet, demum aliud placuit HENRICO LINCKIO *b*) qui compromiſſum iſtud ex mente Ulpiani nullius eſſe roboris adfirmat, atque dum §. 6. ſubſequente idem JCtus ſtatuit, arbitros in caſu diſſensûs à Prætore cogendos eſſe, tertiam adſumere perſonam, ſupponendum eſſet, modo illam ipſam tertiam perſonam in compromiſſo à partibus fuiſſe nominatam; verùm hæc opinio omnium minimè ſubſiſtit: quî enim coactio prætoris in arbitros habebit locum, ut ii eligant tertiam perſonam, ſi ea ipſa à partibus, ut aſſumeretur, modò fuerit determinata? quomodo arbitri ex coactione prætoris tertium ſuperarbitrum *eligere* dici poſſunt, quem modò nominatum ex compromiſſo adſumere tenentur? ſanè iſta non cohærent.

a) In Comment. ad princ. Pandect. T. I. p. 1242.
b) In Comment. ad X. p. 238.

§. XII.

§. XII.

Recensitis hactenus diversissimis Interpretum de valore hujus compromissi & verâ mente Ulpiani placitis, superest, ut, quam ex his omnibus selegimus, sententiam aperiamus; quodsi verò in mentem Ulpiani curatiùs inquiramus, haud deprehendimus, eam, quam plurimi eidem affingunt, inconstantiam; Juvat verò integrum tenorem §. 5ti & 6ti tanquam Sedem controversiæ adscribere: *Si in duos fuerit sic compromissum*, inquit Ulpianus, *ut si dissentirent tertium adsumant, puto tale compromissum non valere, nam in adsumendo tertio possunt dissentire, sed si ità sit, ut eis tertius adsumeretur Sempronius valet compromissum, quoniam in adsumendo dissentire non possunt. — Principaliter tamen quæramus, si in duos arbitros sit compromissum, an cogere eos Prætor debeat sententiam dicere, quia res ferè sinè exitu futura est propter naturalem hominum ad dissentiendum facilitatem. In impari enim numero idcirco compromissum admittitur, non quia consentire omnes facile est, sed quia etsi dissentiant, invenitur pars major, cujus arbitrio stabitur. Sed usitatum est etiam in duos compromitti, & debet Prætor cogere arbitros, si non consentiant, tertiam certam eligere personam, cujus authoritati pareatur.*

§. XIII.

Quodsi hanc legis dispositionem consideremus, inde manifesto consequitur: *valere compromissum in duos factum, etsi in ferenda sententia possint dissentire, tunc verò illud compromissum suum effectum sortiri, si duo electi arbitri in ferenda sententia non dissentiant* — atque hoc ipsum est, quod unanimi ore interpretes profitentur, etiam ii, qui contrariam planè mentem Ulpiano imponunt. Quodsi verò JCtus validum pronunciaverit compromissum in duos factum, etsi in ferendâ sententia possint dissentire, propter naturalem hominum ad dissentiendum facilitatem, quis sibi persuadeat, Ulpianum invalidum declarâsse compromissum, in duos factum, ut, si dissentiant, tertium adsumant superarbitrum, ex hàc ipsâ ratione, quia in adsumendo tertio possint dissentire? hæc ipsa ratio, nempe: naturalis hominum ad dissentiendum facilitas, sufficiens visa non fuit, ut invalidum diceret compromissum in duos factum, *etsi illi duo in arbitrando facilè dissentire queant*; quis igitur credat hanc ipsam rationem *Ulpianum* induxisse, ut invalidum diceret compromissum in duos, ut in casu dissensûs tertium adsumant, *quia in adsumendo tertium possent dissentire?* cùm tamen hoc ipsum compromissum æquè, imò facilius, quàm illud, suum

exitum

exitum sortiri queat, atque duo arbitri in adsumendo tertio faciliùs convenire, quàm in ferendâ sententia concordare possint.

§. XIV.

Ex ejusdem porro legis dispositione manifestum fit, quodsi duo arbitri electi in ferenda sententia non conveniant, *eosdem à Prætore cogendos esse, ut tertiam certam personam eligant, cujus authoritati pareatur*; igitur ex mente JCti ad officium Prætoris pertinet coactio, ut arbitri pari numero electi in casu dissensûs tertium superarbitrum adsumant. Quid est nunc absonum magis, quàm valere compromissum, quando arbitri ex officio Prætoris in casu dissensûs tertium eligunt, nullum verò & irritum esse, dum in vim compromissi de adsumendo superarbitro in casu dissensûs sponte id faciunt? an coactio Prætoris superarbitrum magis determinat, quàm spontanea electio? — Valet compromissum in arbitros pari numero, ut, si in arbitrando dissentiant, ex dispositione legis, Prætore cogente, superarbitrum eligant, etsi is superarbiter neque in compromisso, neque à Prætore individualiter determinetur, etsi, ùtùt Prætore cogente, in eligendo tertio possint dissentire; valebit igitur quoque compromissum in arbitros pari numero, ut in eventu dissensûs tertium adsumant, etsi in compromisso superarbiter in individuo determinatus non fuerit, etsi quoque in adsumendo tertio possint dissentire.

§. XV.

Illud porro omnino consideratione dignum existimamus, quod omni compromisso in arbitros pari numero facto, etsi iis expressa de adsumendo tertio facultas concessa haud fuerit, superarbitrum eligendi potestas in casu dissensûs, *tacitè*, lege itâ disponente, iis concessa præsumatur; hoc enim ipse ULPIANUS manifestò supponit, dum à Prætore ad superarbitrum eligendum, arbitros, si in arbitrando dissentirent, cogendos esse voluit; jus nempe ipsis arbitris ex recepto *tacitè* competere agnovit, communi consensu, ipsam coactionem prætoriam præcedente, tertium superarbitrum adsumendi; hanc quoque recepto tacitè inesse facultatem etiam ipsi Pontifices agnoverunt, ceu suprà notatum fuit *a*). Quodsi igitur validum sit compromissum, in arbitros pari numero factum, facultate adsumendi tertium incertum *tacitè* ex naturâ & fine recepti, iisdem concessâ, atque valori compromissi non obstet, etsi in eligendo tertio valeant dissentire; valebit pariter compromissum, si id, quod tacitè recepto inest, à partibus expressis verbis fuerit deductum in compromissum, nec obstabit ratio, quòd in adsumen-

sumen-

ſumendo tertio valeant diſſentire; anne verò partibus prohibitum eſt, in id expreſſis verbis compromittere, quod lege diſponente omni recepto & compromiſſo in arbitros pari numero *tacitè* ſemper ineſt?

a) Addi hìc omnino meretur, quòd notat BÖHMERUS ad C. 39. de off. & pot. jud. del. (ubi arbitris pari numero conſtitutis hanc facultatem tacitè conceſſam eſſe decidit Papa Gregorius IX.) videlicet: "hòc etiam „jure civili eſſe conſtitutum *l.* 17. §. 6. *D. de recept.* adeòque ſi in „duos compromiſſum, hoc tacitè in Compromiſſo latitare videtur, ut „in caſu diſſensûs tertium eligant — & tamen Pontifex in *Cap.* 12. *de* „*arbitris*, in quo generaliter & indefinitè cautum erat, ut in caſu „diſſensûs tertium èligerent eſſe nullum decernit, licet arbitri concor- „diter tertium elegiſſent: quæ malè cohærent."

§. XVI.

Atque hanc fuiſſe veriſſimam *Ulpiani* mentem ſtatuit Henning. BÖHMERUS loc. ſuprà cit. atque clarius ſuam deſuper ſententiam profitetur in corpore juris à ſe edito *ad Cap.* 12. *de arbitris*, ubi hanc noſtram opinionem in terminis probat & confirmat: ait autem: "JCtus aſſerit: *puto tale* „*compromiſſum non valere*, h. e. *effectu & exitu deſtitui*; quia addit JCtus: „*nam in adſumendo poſſunt diſſentire*, & ſi diſſentiunt, compromiſſum exi- „tum non habet — ex poſt quærit: quid ergo, ſi Compromiſſarii judices „mox conſenſerint in tertium, & ità effectum habere potuerit compromiſ- „ſum, ùt in caſu Pontifici oblato? Sanè ſi ULPIANUS de hoc caſu Con- „ſultus fuiſſet: non eſt dubium, quin eo caſu compromiſſum valere aſſe- „ruiſſet, quòd tunc exitum habere potuiſſet: Etenim eadem ferè verba de- „clarat in cit. l. 17. §. 6. in caſu ſi in duos compromiſſum fuerat, ubi „eleganter aſſerit: *quia res fere ſinè exitu futura eſt*, *propter naturalem* „*hominum ad diſſentiendum facilitatem.* Quæ ergo difficilem & impedi- „tum habent exitum, in effectu *non valere* dicuntur, adeòque Pontifex ve- „ram mentem JCti aſſecutus non videtur. Accedit, quòd in hoc pacto in- „definito id exprimatur, quod in omni compromiſſo tacitè & per ſe lati- „tat, videlicet, ut in caſu diſſensûs debeant eligere tertium Compromiſſarii" *a*) En genuinam Ulpiani mentem, atque ſententiam noſtram apertè confirmatam!

a) Æquo igitur animo ferendum non eſt, quod de Cl. BÖHMERO l. ſup. cit. ſcribit P. Wolffgangus SCHMIDT, nempe eundem legum civilium atque regularum grammatices fuiſſe ignarum; Imo idem Author ſe prorſus ignarum genuinæ mentis tum ULPIANI, tum BÖHMERI profitetur,

fitetur, falsissimum enim est, quod Cl. BÖHMERO ibidem affingit, quasi verba legis: *sed si ità sit*, ità intelligenda esse vellet: *sed si ità sit ab arbitris processum*, neque enim de hac sinistra interpretatione legis somniavit unquam BÖHMERUS; nihilominus tamen indulgendum est eidem, qui ex horto non suo, utì ipse in fine ejusdem tituli de arbitris profitetur, hanc contra Böhmerum animadversionem transumpsit.

§. XVII.

Ex his facilè patebit, quì intelligendus sit ULPIANUS lege & §. controverso, dum ait: *si in duos fuerit sic compromissum, ut si dissentirent; tertium adsumant, puto tale compromissum* NON VALERE, *nam in adsumendo tertio possunt dissentire*: Rectè enim ait BÖHMERUS l cit. verba ista *non valere*, hic idem esse, atque tale *compromissum* in eventum dissensûs in tertium superarbitrum *effectu suo destitui*, minimè verò ità intelligenda esse, (prout tamen ea intellexit Cap. 12. *de arbit.*) consensu arbitrorum in electionem tertii interveniente, *obligationem non produci* — Accipe igitur veram legis controversæ interpretationem: *si in duos fuerit sic compromissum, ut si dissentirent, tertium adsumant, puto, tale compromissum* NON VALERE, h. e. SUO EFFECTU DESTITUI, ratio est, *quia in assumendo tertio possunt dissentire*, *sed si ità sit* (compromissum, *non*: si ità sit ab arbitris processum, utì malè imposuit BÖHMERO P. SCHMIDT l. cit.) *ut eis tertius adsumeretur Sempronius*. VALET COMPROMISSUM h. e. SUO EFFECTU NON DESTITUITUR, *quoniam in assumendo dissentire non possunt*: neque arbitrariam hanc interpretationem dicas, hanc enim exigit sana ratio, suadet finis & scopus compromissi, atque ipsémet ULPIANUS mentem suam aliàs dubiam explicat: §. seq. dum quærit, si in duos fuerit compromissum, an cogere eos debeat Prætor sententiam dicere, *quia* RES FERE SINE EXITU FUTURA EST, *propter naturalem hominum ad dissentiendum facilitatem*, ubi *sine exitu futurum esse*, inquit, quod mox ante *non valere* dixerat *a*).

a) Ità quoque intelligendum esse Ulpiani textum advertit Author Dissert. quæ a. 1774. prodiit, *de differentiis inter jus Canonicum & civile romanum circa arbitros*, dum inter alias plures juris utriusque differentias circa arbitros, notat quoque circa nostrum statum quæstionis, jus canonicum recedere à jure civili, dum hoc valorem Compromissi controversi adfirmaret, illo ècontrà tale Compromissum annullante. In hanc ipsam quoque sententiam inclinare potiùs videtur Cl. Antonius SCHMIDT in suis Inst. J. E. G. T. II. p. 249. ed. 1. — Consentientem quoque nobis habemus Georg.

Georg. Lud. BÖHMER *de ſuperarbitris in ſuis electis Juris civilis Exercit.* 14. — Ità quoque citatam legem intelligit DECIANUS in ſuis Conſiliis Conſil. 112. Volum. 3. dum ait: *Valet Compromiſſum ut à duobus tertius eligatur, dummodo in eo eligendo conſentiant, & ſinè dubio arbitris ea facultas concedi poteſt, quodſi ipſi arbitri diſſentiant, judex eos ad conſentiendum cogere, vel ipſe tertium eligere poteſt* — Idem docet Cl. SCHRODT Profeſſor Ss. Canonum in Univerſ. Pragenſi *Inſtit. J. E. ad tit. de arbitris* §. 135.

§. XVIII.

At verò, inquies, quodſi ità intelligenda ſint verba legis, atque *non valere* idem ſit, ac compromiſſum *ſuo effectu deſtitui*, quâ ratione nihilominus in textu ſubſequente dici potuit: *arbitros in eventum diſſensûs à Prætore cogendos eſſe ad ſuperarbitrum eligendum?* ſi coactioni Prætoriæ locus ſit ad adſumendum tertium, quomodo tale compromiſſum *ſuo effectu deſtitui*, adfirmari poterit? ℞. Coactioni Prætoriæ tunc demum locum eſſe, ſi partes litigantes rem urgeant, ad Prætorem cauſam deferant, ejusque auxilium implorent: quodſi verò litigantes in eo adquieſcant, eveniente diſſenſu in eligendo ſuperarbitro, compromiſſum *non valebit*, hoc eſt, *ſine exitu futurum erit*, quodſi verò in compromiſſo cautum ſit, ut in eventum diſſensûs ei tertius adſumeretur Sempronius, *valebit Compromiſſum*, hoc eſt, etiam, coactione non interveniente (utpote tum non neceſſariâ) *felicem ſortietur exitum.*

§. XIX.

Hanc ipſam ſententiam de valore compromiſſi de adſumendo tertio in caſu diſſensûs generaliter & indefinitè concepti, eò magis ſuſtinendam eſſe arbitramur, eò quòd eadem compromittendi forma in ſuperarbitrum incertum *jure noſtro germanico* certè valida & firma ſubſiſtat; Etenim Germania noſtra ſicut in obſervandis pactis & quâcunque Conventione, non attenta juris peregrini ſubtilitate, nunquam non fuit ſanctiſſima, ità etiam à germanâ ſua ſimplicitate deciſione Juris eccleſiaſtici communis, quoad valorem compromiſſi controverſi, dimoveri nunquam potuit, ſed juris naturalis hâc in re ſemper extitit tenaciſſima.

§. XX.

Quare etiam plurimi, qui, ceteroquin hujusmodi Compromiſſa jure utroque communi uti invalida pronunciant, nihilominùs contrarium *uſu fori in Germania* obtinere, conteſtantur, velutì STRYCKIUS *a)* LEYSERUS *b)* ESPE-

Espenius *c)* Voetius *d)* Zecchius *e)* imò neque diplomata desunt, in quibus, ità generaliter & indefinitè de assumendo tertio fuisse compromissum legimus teste diplomate apud Albertum Crantzium *f)* qui an. MCCCLXXXVIII. refert, *quòd Comites Holsatiæ de Ducatu Slesvicensi constituerint, ut si aliquid natum fuerit quæstionis, Dani ex Holsatis & vicissim illi ex Danis, binos eligant, qui rem in controversia positam dirimant, quodsi non poterunt, habeant facultatem quintum assumendi, cujus votum alteri parti accedens, rem omnem absolvat,* quibus omnino addi meretur C. J. Kremer *g)*— Neque tantùm in Germania, sed & in aliis locis Gallia & Belgio eadem compromissa obtinere, testantur Grænwegen *h)* & van Wassenaer *i)* ceterique.

a) U. M. L. 4. T. 8. §. 9. dum ait: *nec alia germaniæ praxis est, ob vim generalem Conventionis.*

b) L. cit. ubi ait: *Quapropter certum erit, etiam in incertum superarbitrum, ab arbitris ipsis eligendum compromitti posse.*

c) J. E. U. P. 3. T. V. §. 15. inquiens: *At hac juris civilis subtilitate explosa* (nempe contrarium jure civili obtinere docuit) *hodie contrarium servatur, suntque hæc Compromissa usitatissima.*

d) Ad tit. ff. de arbit. n. 13.

e) L. sup. cit.—*Reperiuntur tamen exempla, ubi arbitris numero paribus tributa est potestas alium incertum eligendi.*

f) In Hist. Saxon. l. 10. c. 9.

g) Academische Urkund zur Geschichte der Herrn von Heinsberg—l. cit.

h) Ad l. 17. n. 2.

i) Instructie op de forme van procederen voor hoven ende Rechtbancken—"Van reductie, Cap. XXVI. art. 17."— Ibi "*Ende worden gemeenliik twee Arbiters verkoren met macht, dat indien sy malkanderen niet en konten verstaan, sy ende tot superarbiter mogen aan nemen, ende al ist dat haar die macht by Compromisse niet is gegeven, so word evenwel verstaan dat haar stylschwygens de macht gegeven is, als sy met malkanderen niet overeen komen;* & infra "*ende dit word by ons geobserveert.*

§. XXI.

Vehementer itaque miramur, quòd Interpretes Ss. Canonum etiam Recentiores *a)* ùtùt verissimum sit, jure germanico hujusmodi compromissa esse valida, & usu fori recepta, nihilominus tamen in suis Institutionibus Jurisprudentiæ ecclesiasticæ, quas ad statum germaniæ adcommodatas esse cupiunt, illis compromissis valorem suum disputent; atque inde quoque per-

 spicuum

ſpicuum ſit, quanta utilitas imo neceſſitas ſit, in interpretando textu juris communis ſollicitè advertere, an hoc juri etiam germanico conveniat; integrâ & prolixa Diſſertatione hoc demonſtrante nuper J. A. Leonardo SCHMIDT Profeſſore Juris publico & extraordinario Trevirenſi *b*).

a) Veluti P. Wolffg. SCHMIDT l. c. Cui facilè praxis hæc germaniæ ipſi juri germanico conformis nota eſſe potuiſſet, dum eo ipſo loco BÖHMERUS eruditè advertit, ſententiam noſtram moribus germaniæ eſſe receptam.

b) Diſſ. inaugurali *de juris germanici neceſſaria ampliandâque in Univerſitatibus Cultura*, quæ hoc ipſo anno 1777. Moguntiæ prodiit.

§. XXII.

Supereſt pro coronide, ut quâ ratione Gregorius IX. permotus *fuerit*, ut in C. 12. de arbitris, ſimile compromiſſum ùt invalidum pronuntiaverit, ad ipſam etiam *legalem proviſionem provocando?* oſtendamus; atque hoc ipſum dubium ex hiſtoria illorum temporum Sæc. XII. & XIII. decidendum eſſe arbitramur; conſtat autem illâ ætate Gloſſatores Juris civilis, in legum interpretatione in diverſas planè ſententias, dicamus quoque errores, fuiſſe prolapſos, dum pro ſuo quisque ſenſu legem interpretaretur; quod vitium iis vel maximè contigit, qui neglecta ratione legum externo earum cortici inhærentes à vero planè ſenſu deviarunt, facillimè igitur fieri potuit (utì etiam ſubin eruditiſſimis contigit) quod eorum Gloſſatorum ſenſa ſecutus fuerit Legislator Canonicus, qui ex verbis legis exterioribus compromiſſum eſſe *nullum* opinabantur *a*).

a) Quod ſæpiùs contigiſſe veriſimile eſt, utì elapſo anno in Exercitio Canonico altero de examine teſtium ad perpetuam rei memoriam, ad *C. 4. de Conf. ut. vel inut.* oſtendimus.

§. XXIII.

His itaque concludimus, atque tale compromiſſum, ùtùt reluctetur jus noſtrum eccleſiaſticum, utì validum omnino agnoſcendum eſſe, ſivè jus civile romanum ſpectes, ſivè jus noſtrum germanicum; neque enim Legislator Canonicus voluit, neque potuit hâc in re jus civile romanum in jure naturali fundatum, cum quo ex integro conſonat, jus noſtrum germanicum, immutare.

Quia verò huic Diſſertationi valdè adfinis eſt ſequens obſervatio, eandem hìc ſubjungendam eſſe duximus.

OBSER-

OBSERVATIO
ad Can. 33. & 34. II. Q. VI.

TEXTUS I.

Canon. 33. II. Q. VI. apud Gratianum ex Concilio Milevitano desumptus ità habet: *A Judicibus, quos communis consensus elegerit*, NON LICEAT PROVOCARE. — Econtra

TEXTUS II.

Canon. 34. eâd. caus. & quæst. ex Concilio Carthaginensi III. desumptus ità ait: *Sanè si ex consensu partium judices electi fuerint, etiam à pauciore numero, quàm constitutum est*, LICEAT PROVOCARI

ità lectio vulgata communis.

§. I. Utrumque Canonem istum intelligendum esse *de arbitris*, agnoscit Compilator Decreti, GRATIANUS ipse, atque colligitur ex verbis: *de consensu partium, quos communis consensus elegerit &c.* Quod itaque in priore negatur, videlicet: *à sententia Arbitrorum seu laudo* NON POSSE PROVOCARI. — Per posteriorem contradicitur, scilicet: *a sententia Arbitrorum* LICEAT PROVOCARI.

§. II. Ambo Fratres PITHOEI in Corpore Juris à se edito T. I. ad Canonem posteriorem notant, ità legendum esse: *non liceat prævaricari.*

§. III. Justus Henning. BÖHMERUS in novo suo Corpore juris (qui tres Codices Manuscriptos Decreti Gratianæi ex Bibliotheca Regia Berolinensi, indulgentia Regis pro adornanda nova editione Corporis juris obtinuerat) in notis ad Can 34. ità inquit: *in Codice Mss. Regio primo & quidem in textu sequentia leguntur* post verbum: LICEAT: *quidam libri habent*, NON LICEAT PROVOCARI. Nota hinc 1) quòd duo alii Codices regii Mss. quorum unus est de Sæc. XIII. alius de Sæc. XIV. consonent cum lectione vulgata: retinendo sensum affirmativum: *liceat provocari. Vid. Diss. Bœhmeri præfixa T. 1. C. J. p. XXXIX. lit. u.* Nota 2.) quòd pleraque Exemplaria Mss. Decreti Gratianæi habent textum posteriorem *affirmativè*, imò ipse Codex Mss. Reg. primus potiùs favere videtur sensui textus affirmativo, quàm negativo.

§. IV.

§. IV. Harduinus quoque Celeb. Collector Conciliorum, utrumque textum sibi perfectè consonantem cum sensu negativo refert: & quidem priorem T. I. CC. p. 1221.— Posteriorem verò p. 962. atque in utroque legitur *non liceat provocare.*

§. V. Ante Harduinum Sæc. XVI medio Correctores modò Romani, Theologi & Canonistæ, quibus Authoritate Papali commissa fuit emendatio Decreti, notàrunt: utrique textui tribuendum esse sensum negativum, atque in posteriori quoque legendum esse: *à sententia Arbitrorum non liceat provocari.*

§. VI. Quid in dubio isto statuemus? ℞. Utrumque textum retinendum esse cum sensu *negativo*, non obstante lectione vulgatà communi. Ità enim certo certius eruitur ex pristino Codice antiquissimo Ecclesiæ Africanæ edito Parisiis Curâ Christ. Justelli a. 1615. in quo uterque Canon ità legitur: Canon prior in eodem Codice Canone CXXII. refertur his verbis: *à judicibus autem quos communis consensus elegerit* NON *liceat provocare.*— Posteriorem idem Codex Can. XV. ità exhibet: *sanè si ex consensu partium electi fuerint judices etiam à pauciore numero, quam constitutum est*, NON *liceat provocari.*— Consonat verò utrique textui Canon XCVI. ejusdem Codicis — ut ab electis judicibus provocare NON LICEAT.

§. VII. Ex his igitur convincitur, falsissimam esse illorum opinionem, qui *Jure Decreti* à sententia seu laudo Arbitri Compromissarii provocationem admittunt, etiam vià reductionis ad arbitrium boni viri: uterque enim textus, prout in Originali jacet, omnimodè vetat à judicibus consensu partium electis provocari.— Neque dicas prohiberi tantùm *appellationem*, non *reductionem*; sic enim apertè impingis contra Reg. 84. J. in 6. *Cùm quid unâ viâ prohibetur alieni, ad id aliâ non debet admitti.* — Eosdem autem effectus interpretes & pragmatici tribuunt *reductioni*, quos appellationi, utì pridem eruditè observavit Nellerus *Collect. method. S. Can. leg. de arbitris.*

§. VIII. An ergo saltem *jure Decretalium* provocatio à sententia Arbitri Compromissarii, seu reductio ad arbitrium boni viri non est fundata? Ità nuperrimè visum fuit Authori Dissertationis de differentiis inter Jus Can. & Civ. circa Arbitros, quæ an. 1774. prodiit. Qui §. XLIV. ait: *in Cap. 2. de arbitris* hanc reductionem apertè satis stabiliri.

§. IX.

§. IX. Verùm reductionem ad arbitrium boni viri quoad sententiam arbitri jure etiam Decretalium fundatam esse optimo fundamento negamus; Equidem in Cap. 2 cit. Alexander III. in fine decrevisse legitur, arbitrium demum servandum esse, *si æquitate subnixum fuerit*; illud etiam non diffitemur, illud ipsum arbitrium ab arbitris in casu Cap. cit. fuisse non tantùm reductioni, sed appellationi obnoxium, si haud æquum fuisset; verùm fallitur vehementer Author cit., si inde generatim Jure Canonico omne arbitrium ex compromisso, ex causa iniquitatis reductioni obnoxium esse inferat: in illo enim textu sermo fuit de arbitrio, quod *peccatum ac dolum continebat*, atque contra simile arbitrium non tantùm reductionem sed appellationem idem Author §. XI. præcedente admisit non absque gravi fundamento desumpto ex *l.* 21. §. 7. *ff. de recept.*— Ità igitur conformiter Juri ecclesiastico concludendum est: Sententia arbitri ex compromisso servanda est, sive æqua, sive iniqua fuerit remotà omni provocatione ad judicem ordinarium; sive *via reductionis*, sive *appellationis*, nisi *contineat dolum & peccatum*, ubi reductioni locus erit ex *c.* 2. *de arbitris.*—

§. X. Num igitur jure naturali saltem nititur praxis illa, quà indulgent reductionem ad arbitrium boni viri? ℞. Neque hoc: æquitatem istam Cerebrinam meritò vocamus — in Statu naturali, inter remedia persequendi jus suum dubium, præstantissimum illud juris naturalis interpretes dicunt, quo consensu mutuo in arbitros compromittunt partes litigantes vid. *cel.* de MARTINI *Jur. nat. Posit. DXCVI.* Hug. GROTIUS *de J. B. & P. L.* 2. *C. XXIII.* §. 8. atqui reductio in eodem statu nec datur, nec dari potest.— Quis enim reducet ad arbitrium boni viri? pragmatici ajunt, judex superior: verùm status naturalis est status æqualitatis, in quo judex superior non agnoscitur. Porrò jure naturali vià compromissi indulta est veluti remedium finiendarum litium. — Hic autem finis non obtinebitur, concessà reductione ad arbitrium boni viri.

VII.

VII.

DISSERTATIO
JURIS ECCLESIASTICI PUBLICI
DE
Poteſtate Domini Territorialis Proteſtantici Subditos Catholicos in impedimentis matrimonium Jure eccleſiaſtico dirimentibus diſpenſandi
Ex Transactione Religioſa inter Fridericum Wilhelmum Electorem Brandenburgicum & Philippum Wilhelmum Ducem Palatino-Neoburgicum pro Ducatibus Juliacenſi, Montenſi, Clivenſi &c. a. 1672. concluſa
haud evincenda.

DEFENDENTE D. ARNOLDO IPP, BONNENSI.

§. I.

Inter graviſſimas Juris eccleſiaſtici germaniæ publici controverſias pertinet iſta: *An Dominus territorialis Auguſtanæ Confeſſionis Subditis Catholicis, Diſpenſationem in impedimentis matrimonium jure eccleſiaſtico dirimentibus validè elargiri poſſit?* — Quæſtionem hanc dum in favorem Domini territorialis A. C. adfirmare non dubitavit Joan. Frid. EISENHARD *Jurium Profeſſor in Univ. Helmſtad.* in ſeinen Erzählungen von beſonderen Rechtsfällen *Tom. I. Cauſa 19na: a) p.* 402. "In wie fern ein evangeliſcher Landesherr ſeinen katholiſchen Unterthanen in Eheſachen Diſpenſation ertheilen könne?— Nactus is mox anno 1769. fuit ex Catholicis Adverſarium Celeb. Franciſcum Antonium DÜRR Profeſſorem Jurium Moguntiæ, qui in eruditiſſimâ Diſſertatione *de Domino territoriali Proteſtantico ſuis Subditis Catholicis in impedimentis Matrimonium jure eccleſiaſtico dirimentibus nulliter diſpenſante* invictis adeò argumentis falſitatem opinionis Eiſenhardianæ oſtendit, ut Proteſtantes ipſos eruditiores in illius ſententiam conceſſerint *b*).

a) Caſus, quem ibidem refert eſt iſte: Sempronius Catholicus cum Caja Auguſtanæ Confeſſioni addicta Sponſalia iniit, qui ambo ſunt ejusdem

Do-

Domini territorialis Proteſtantici Subditi: Sponſalibus initis apparet, deſponſatos in tertio Conſanguinitatis gradu eſſe conjunctos: Sempronius matrimonium inire renuit ante obtentam eatenus diſpenſationem: Caja à ſuo Domino territoriali Proteſtantico ratione impedimenti diſpenſationem impetrat, urgétque matrimonium, à Sponſo eſſe contrahendum; excipit Sempronius diſpenſationem illam à Laico in cauſa eccleſiaſtica impertitam reſpectu catholici eſſe invalidam, nec ſe poſſe prius ſalva Conſcientia inire matrimonium, donec diſpenſationem à Legitimo in Eccleſia Romana ſuperiore eccleſiaſtico impetrarit. Quærebatur igitur: num Sempronius ob inita Sponſalia à ſuo Domino territoriali proteſtantico, qui diſpenſationem ratione impedimenti conceſſit, cogi poſſit ad matrimonium cum Caja contrahendum, antequam à Superiore eccleſiaſtico catholico diſpenſationem impetravit?

b) Extat Diſſertatio iſta excuſa in *Tomo VI. Theſauri Schmittiani N. XVII. p. 638.—Ed. 1777.*

§. II.

Præ ceteris autem Proteſtantibus Erud. Schott, dum in ſua Critica *a)* Diſſertationem citatam recenſuit, in hunc modum ingenuè fatetur: "Die Frage: ob ein deutſcher Landesherr ſeinen zu einer andern als zu der im Lande herrſchenden Religion ſich bekennenden Unterthanen zu Vollziehung einer im geiſtlichen Rechte wegen naher Verwandſchaft verbotenen Ehe eine gültige Diſpenſation ertheilen könne? gehört unter die Zankäpfel, welche Partheylichkeit und unrecht angewandter Religionseifer in unſerm Kirchenſtaatsrechte ſo häufig ausgeſtreuet haben, daſs ein unpartheyiſcher Patriot, aller Verordnungen der Reichsgeſetze ohnerachtet, nicht ſelten die gröſte Mühe hat, ſich durch die widerſprechenden Erklärungen, Grundſätze und Scheingründe der mehr das Intereſſe ihrer Religionsparthey, als das wirkliche Recht vor Augen habenden Schriftſteller bis zur Wahrheit hindurch zu drängen. Da ich die letztere, ohne alle Nebenabſichten, zu meiner einzigen Führerinn erwählt habe, und meine auf rechtmäſsige und ungezwungener Erklärungen der Geſetze gebauete Ueberzeugung nie zu verbergen gewohnt bin, ſo trage ich gar kein Bedenken, aufrichtig zu geſtehen, als ob ein proteſtantiſcher Landesherr ſeine katholiſchen Unterthanen von den Eheverboten des kanoniſchen Rechts wegen naher Verwandſchaft gültiger Weiſe diſpenſiren könne, zur Zeit weder in den ausdrücklichen Worten der Reichsgeſetze, noch in der Analogie des deutſchen Kirchenſtaatsrechts habe gegründet finden können. Aus dieſer Urſache kann

ich

ich dem gelehrten Herrn Verfaſſer dieſer Abhandlung, was die *Hauptfrage* betrifft, unmöglich meinen Beyfall verſagen &c."

a) 48. *Stück n. XXVI. p.* 759.

§. III.

Non itaque operæ pretium exiſtimaſſem, novam lucubrationem de argumento iſthoc meditandi niſi ex Proteſtantibus forent, qui nihil omnino intentatum reliquendum eſſe ſibi cenſent, quo in ejusmodi controverſiis cauſam Catholicorum deteriorem reddere poſſint; atque hoc ipſum in præſenti controverſia evenit, dum Cl. Joan. Jac. MOSERUS in Tractatu von der Landeshoheit im Geiſtlichen nach denen Reichsgeſetzen und dem Reichsherkommen &c. ed. Francofurti & Lipſiæ an. 1773. litem hanc ferè ſopitam eatenus reſuſcitare voluit, ut ſaltem ſubditi catholici, quibus ex beneficio anni normalis quidem non debetur religionis exercitium, ſed ex mera gratia Principis tolerati ad ejusmodi diſpenſationes Dominorum territorialium validas agnoſcendas cogi poſſint; eò magis verò, ut argumentum hoc pertractandum ſuſciperem, monebar, eò quòd 1) idem MOSERUS in Tract. cit. *a*) opinionem ſuam fundet in transactione religioſa an. 1672. inter Fridericum Wilhelmum Electorem Brandenburgicum & Philippum Wilhelmum Ducem Palatino-Neoburgicum pro terris Juliacenſi, Montenſi, Clivenſi, *b*) concluſâ, in quibus Eminentiſſimo noſtro Archiepiſcopo Colonienſi Jus Diœceſanum competit; præterea 2) quòd Authoritas Moſeri tanta Proteſtantibus ipſis videatur, ut Cl. Schott *in ſua Critica c*) tractatum iſtum recenſens, Moſerum veluti Patrem Jurisprudentiæ germaniæ publicæ veneretur.

a) *à p.* 889. *ſeq.*

b) Erecta eſt hæc transactio 26. Aprilis 1672. ſub titulo: "Religions-Vergleich &c. über das Religions- und Kirchenweſen in denen Herzogthümern Gülich, Cleve und Berg, auch Graſſchaften Mark und Ravensberg &c.

c) *55ſtes Stück n. VII. p.* 421. ubi in fine ait, ſe datâ occaſione dubia obmoturum fore, "nicht aus Rechthaberey, ſondern blos aus Begierde von dem Vater der heutiger Staatsrechtslehre immer mehr zu lernen &c.

§. IV.

Transactio autem religioſa cit. *art. III.* §. 2. ſub rubrica: "*über Eheſachen*" ità habet: "ſo ſollen die Officiales mit Zuziehung zweyer ihnen gefälliger einheimiſcher Rechtsgelehrten und zwar in denen Diſtricten und Sachen, in welchen ſie von Alters bis hieher ihr Officialat exercirt die Gebühr Rechtens

tens erkennen, als wann eine Perſon auf eine Römiſch-Katholiſche die Ehe prætendiret, und zu erkennen, ob die Eheverſprechung denen Rechten nach gültig ſeye oder nicht? und dann ob und wie weit dieſelbe ratione graduum oder ſonſten zuläſsig, oder nicht? *jedoch dergeſtalt, daß dem Landsfürſten die Diſpenſation vorbehalten bleibe*, wie auch der Officialis zu erkennen, ob die Ehe quoad menſam & thorum oder ſonſten beſtändig? das übrige bleibt Ihrer kurfürſtlichen Durchlaucht als Landsfürſten, wie es bishero obſerviret worden &c. Atque hic eſt textus illius pacti quæſtionis, quoad exercitium religionis initi, quem, cùm de matrimoniis Subditorum catholicorum ratione graduum prohibitis diſponat, ſolidum præbere fundamentum exiſtimat MOSERUS opinioni: Dominum territorialem A. C. Subditis catholicis diſpenſationem in gradibus prohibitis validè elargiri poſſe, ſaltem illis, qui poſt annum regulativum ex gratia Principis tolerantur.

§. V.

Et quidem primo hujus transactionis intuitu de poteſtate eccleſiaſtica Catholicorum diſpenſandi cum ſubditis R. C. in territoriis Proteſtantium conclamatum eſſe penitus videbitur: exercitium jurisdictionis eccleſiaſticæ Officialium Eminentiſſimi noſtri Archiepiſcopi Colonienſis, quousque ſeſe extendere queat, ibi determinatur: an Matrimonii promiſſio valeat nec ne? cognitio poteſtati eccleſiaſticæ reſervatur: in negotio diſpenſationis impertiendæ, id ſolum jurisdictioni Epiſcopali competere placuit, ut cognoſcat Epiſcopus, an, & quando ratione graduum diſpenſatio ſit concedenda? *ipſa verò diſpenſatio Domino territoriali reſervata manet*; ex quibus omnibus colligitur, quæ tempore transactionis illius haud diu poſt pacem Osnabrugenſem erectæ fuerit opinio de poteſtate diſpenſandi Catholicos in impedimentis matrimonium jure eccleſiaſtico dirimentibus, videlicet: Dominos territoriales etiam A. C. in ſubditos ſuos catholicos ejusdem poteſtatis haud incapaces fore. Quibus ſi accedat, pergit MOSERUS, quod Catholicis ſubditis, quibus poſt annum demum normalem beneficium exercitii Religionis à Principe A. C. eſt conceſſum, multa placere debeant, quæ quoad alios, quibus favet annus normalis, locum non habeant, extra omnem dubitationis aleam verſatur, illos in impetranda diſpenſationis gratia, à poteſtate Principis ſui A. C. ſolùm dependere.

§. VI.

Verùm hæc ne in minimo quidem Poteſtatem Epiſcopalem diſpenſandi Subditos catholicos Magiſtratuum A. C. in impedimentis matrimonialibus infringunt: priusquam autem ad ipſum transactionis textum progrediar,

diar, oportet, ut fundamentale hâc in controversia Catholicorum principium, ab ipsis etiam Protestantibus JCtis probatum, præmittam: reperitur illud *in J. P. O. art. V. §.* 48. vi cujus jurisdictio Episcoporum antiqua & *Jus Diœcesanum cum omnibus suis speciebus contra A. C. Electores, Principes, Status, comprehensa libera Imperii nobilitate, eorúmque Subditos, tam inter Catholicos & Aug. Conf. addictos, quàm inter ipsos solos Aug. Conf. Status usque ad compositionem christianam dissidii Religionis suspensa esto, & intra terminos territorii cujusque Jus Diœcesanum & Jurisdictio ecclesiastica se contineat:* suspensa hîc quidem fuit jurisdictio Episcoporum ecclesiastica antiqua, atque quoad exercitium Dominis territorialibus attributa; verùm duæ mox limitationes suspensionem illam exceperunt: 1) *Catholicorum A. C. addicti Status provinciales & subditi, qui anno* 1624. *ecclesiasticam jurisdictionem agnoverunt, in iis casibus modò dictæ jurisdictioni* (Catholicorum) *subsint, qui Augustanam Confessionem nullatenus concernunt, modò illis ratione Processus nihil injungatur Aug. Confessioni aut Conscientiæ repugnans.* Altera exceptio, quæ subditos catholicos Magistratuum Aug. C. concernit, hæc est: EODEM JURE *Aug. Conf. Magistratuum catholici subditi censeantur, inque hos, qui an.* 1624. *publicum Religionis catholicæ exercitium habuerunt, Jus Diœcesanum, quatenus Episcopi illud dicto anno quietè exercuerunt, salvum esto.*

§. VII.

Ex adlatis hisce J. O. verbis patet *primò*: Jus Diœcesanum *in regula* de facto adnexum esse jurisdictioni territoriali, suspensa interim jurisdictione ecclesiastica Episcoporum; *secundò*: in Protestantes jurisdictionem antiquam Episcoporum catholicorum, si illam agnoverint in anno normali, eatenus manere salvam, ut illi subsint in omnibus iis casibus qui Aug. Conf. nullatenus concernunt, dummodo illis ratione Processûs nihil injungatur, quod Aug. Confessioni aut Conscientiæ repugnat: demum *tertiò*: EODEM JURE etiam censeantur subditi catholici Magistratuum Augustanæ Confessionis &c. manifestò hîc stabilitur æqualitas inter utramque religionem eà quidem ratione, ut, sicuti nihil Augustanæ Confessioni repugnans ex parte Catholicorum est injungendum Protestantibus, ita etiam ex parte Dominorum territorialium Protestantium nihil sit obtrudendum subditis catholicis, quod Religioni catholicæ, & R. C. conscientiis foret contrarium; quidquid igitur contra Religionis Catholicorum principia eorúmque conscientiam impingit, id omne in Processibus Dominorum territorialium A. C. contra suos subditos

catho-

catholicos aperta Pacis litera inhibetur *a*). Id enim Protestantes subditi à Dominis territorialibus catholicis jure prætendunt, cur non ex EODEM JURE, & principio mutuæ & exactæ æqualitatis servandæ id prætendant vicissim subditi catholici à Magistratibus A. Confessionis?

a) Cf. cit. DÜRR *Diss. cit.* & ex Protestantibus SCHOTT *l. cit.*

§. VIII.

Præmissum hoc generale principium in P. O. stabilitum si ad facultatem dispensandi controversam applicetur, quis non videt, si jus illam elargiendi subditis catholicis ab eorum Domino territoriali A. C. vindicetur, manifestam vim inferri conscientiis Catholicorum, lædíque eorum Religionis principia in hunc usque diem à Catholicis constanter agnita? His enim *Matrimonium est verum novæ legis Sacramentum à Christo Ecclesiæ nostræ fundatore institutum*: Catholici omnes profitentur, quòd Ecclesia sola catholica habeat sibi concessam & quidem immediatè à Christo *omnium Sacramentorum curam*, adjuncta simul potestate legislatoria, vi cujus omnia, quæ partim Sacramentorum suscipiendorum honori, partim eorum validitati forent minus convenientia inhibere, vel ea quæ commune ovium bonum, tranquillitas aut animarum salus postulaverit, præcipere possit & stabilire, adeo ut *in causis spiritualibus* & *sacramentalibus* vi principiorum suæ Religionis catholici nullam aliam potestatem legislatoriam agnoscant, nec aliam salvis suis conscientiis agnoscere valeant, quàm Episcopalem; ità porro in negotio dispensationis elargiendæ in impedimentis matrimonium dirimentibus, à quà dependet valor *Sacramenti matrimonii* alium superiorem non recognoscunt quàm ecclesiasticum *a*). Quodsi igitur Dominus territorialis A. C à subdito catholico, ut dispensationes à se datas circa Sacramentum matrimonii ceu validas recognoscat, prætenderet, urgerétque, principia Religionis C. vulneraret, atque catholici subditi conscientiæ vim inferret, quod Instrumentum Pacis Osnabrugensis (§. VI. præc.) disertè prohibet.

a) Cf. de RIEGGER *Instit. Jurisprud. eccles. P. IV. §. CXC.* DÜRR *Diss. cit. à §. XI. seq.* SCHOTT *in sua Critica l. cit.*

§. IX.

Ad Transactionem religiosam memoratam ceu præcipuum doctrinæ Moserianæ fundamentum nunc progredior: Pax illa non diu post solennem & universalem Pacem Osnabrugensem inter Fridericum Wilhelmum Electorem Brandenburgicum & Philippum Wilhelmum Ducem Palatino-Neoburgicum

gicum a. 1673. conclusa fuit, atque determinat Religionis exercitium subditorum pro Ducatibus Juliacensi, Montensi, Clivensi &c. de valore ejusmodi Pactorum P. W. posteriorum non est cur dubitetur *a*); verùm utrum transactio Pace Osnabrugensi recentior eatenus iniri possit, ut hinc inde subditorum catholicorum Religionis principia ad nihilum redigantur, Catholicorum conscientiæ quàm maximè graventur, atque ab his quidquam prætendatur, quod principia suæ Religionis & conscientia illicitum invalidúmque esse docent? hoc est, quòd Catholici constanter diffitentur, atque ipsi Paci Osnabrugensi, quâ omnia conscientiarum gravamina inhibentur, atque principia Religionis catholicæ quoad exercitium salva esse jubentur, è diametro adversatur; quodsi igitur Mosero concedendum foret transactione istâ speciali *jus dispensandi* in impedimentis matrimonium dirimentibus solùm & unicè *Domino territoriali* reservari: cùm tamen jus dispensandi circa matrimonii Sacramentum spirituale sit, atque illud potestati Episcopali adimi atque in Dominum territorialem transferri quoad subditos catholicos, horum conscientiæ & Religionis principiis repugnet, eatenus pactum illud haud subsistere meritò prætenditur.

a) De pactis hujusmodi Cf. BARTHEL *Diss. de justis pactorum inter Dominos territoriales eorúmque Status provinciales & subditos limitibus* ed. Wirceburgi 1771. *recusa in Thesauro J. E. germ. T. IV. n. X.* atque MOSERUS *cit. tractatu von der Landeshoheit im Geistlichen p. 337. seq.*

§. X.

Verum absit, ut ambo paciscentes pacto isto speciali catholicorum principiis eorumque conscientiis vim inferre, atque circa subditos catholicos sibi jus dispensandi privativè reservare voluerint, quin potiùs finita pace illa mox potestatem ecclesiasticam quoad jus dispensandi in impedimentis matrimonialibus omnino integram conservandam esse ipsis placuerit, ceu testis est Recessus eodem anno & die conditus, qui ita habet: "Nachdem auch bey Verlesung des heut dato unterschriebenen Religions-Recess, noch ein und anderes von Chur-Brandenburgs Liebden und unseren Räthen erinneret, und darüber gleichfalls sichere Abred getroffen worden, wie von Puncten zu Puncten hernach folget: §. 9. Obwohl seiner churfürstl. Durchl. als Landesfürst bey dem Recess die Dispensation in Matrimonialibus vorbehalten, weilen sie dannoch den catholischen Unterthanen NB. die Gewissensfreyheit in allem gnädigst gern gönnen, so ist verglichen, dass obgedachten catholischen Unterthanen freystehen solle, nach Anweisung der catho-

lischen

lischen geistlichen Rechten bey ihrer Geistlichkeit in gradibus prohibitis die Beruhigung ihres Gewissens gehörigen Orths zu suchen und zu erhalten, und dass ehe und bevor solches geschehen, die Pastores solche Personen wider ihr Gewissen zu copuliren keineswegs angehalten werden sollen." En redintegrata rursus Catholicorum principia! ut in impedimentis matrimonialibus dispensationem à superiore suo catholico petere eorum conscientiis relinquatur, neque ad matrimonium, sinè præhabita illâ dispensatione, ineundum cogi queant: Igitur ne umbram quidem præsidii suæ opinionis in Transactione illa speciali reperit MOSERUS *a*).

a) Mirandum porro est, MOSERO incidisse, quòd ex Transactione quæstionata in favorem Domini territorialis protestantici dispensandi potestatem elicere haud erubuerit, cùm ex Recessu recentiori, qui eum latere vix potuit, sinè dispensatione superioris ecclesiastici nullum esse matrimonium satis pateat.

§. XI.

Imo, quodsi ambo paciscentes mentem suam, qua principia Catholicorum salva esse vellent, Recessu isthoc recentiori non manifestâssent, nihilominus ex textu pacis hujus specialis erui haud posset, quod pro Dominis territorialibus A. C. inde deducere conatur MOSERUS, videlicet, ut illi saltem subditi catholici eorum potestatem dispensandi revereantur, quibus Dominus territorialis ex mera gratia beneficium tolerantia elargitur: Etenim Pax illa religiosa, ubi dispensationem ipsam Domino territoriali reservat, generaliter disponit haud distinguens, inter subditos catholicos, quorum exercitio Religionis favet annus regulativus, atque inter eos, qui ex sola Principis gratia ad exercitium Religionis suæ post annum normalem in territorio admittuntur, igitur tam de his, quàm de illis pactum intelligendum foret; aut igitur ad omnes omnino Religionis catholicæ Subditos universaliter hæc dispositio pacis pertinet, quod MOSERUS diffitetur, aut si de Subditis ex anno normali in possessione sui exercitii existentibus non disponat, neque de aliis post annum regulativum admissis vel admittendis intelligenda venit, præcipuè quia utrobique eadem omnino subest ratio, videlicet: ne principia Religionis catholicæ subvertantur, atque Catholicorum Conscientiæ prægraventur, quod tamen ambo paciscentes ut averterent, in fata transactione maximè fuerunt solliciti: e. g. *Articulo XI.* §. 4. ibi "In denen Fällen aber, wann zwischen Römischen Catholischen und Evangelischen Unterthanen Eheitreit vorfället, folget der Actor das Forum rei, und wird der Evan-

Evangelische nach deren von den Evangelischen angenommenen, der Römisch-Catholische aber NB. nach den Römisch-Catholischen geistlichen Rechten insonderheit in puncto divortii & repudii gerichtet." *a*)

a) *Adde Artic. VIII.* §. 10. ibi "Es bleibet oftgedachten Reformirten und Lutherischen bevor, in der Fasten auch am Freytag und anderen Römisch-Catholischen Abstinentstägen in ihren Häusern Fleisch zu speisen, wann sie nur ihr Römisch-Catholisches Hausgesinde wider ihren Willen solches zu essen nicht anhalten;" ex quibus manifesta redditur sollicitudo paciscentium, qua principia & conscientiæ Catholicorum ut illæsa servarentur, præcavebant? quis igitur credat in materia dispensationis in impedimentis matrimonialibus potestatem ecclesiasticam contra principia & conscientias Catholicorum in eadem pace mansisse exclusam?

§. XII.

Verùm id saltem de catholicis Subditis post annum normalem ad territorium admissis adfirmandum esse censet MOSERUS ex eâ ratione; quòd ejusmodi Catholicis, si tolerari velint, multa placere debeant, quæ quoad alios locum non habeant; quibus beneficium tolerantiæ eâ sub conditione ex Principis gratia cessit, ut potestatem territorialem A. C. in dispensando recognoscere teneantur, quæ enim repugnantia in eo, quòd Subditi catholici illi cogantur, ut aut renuntient beneficio tolerantiæ, aut conditionem sub quâ adimpleant *a*)? Sed eadem semper urget Ratio, quod Dominus territorialis A. C. Subditis catholicis imponere nihil possit, quod eorum conscientiæ & principiis adversatur: quod ipsum nequidem Ratione Judæorum locum habet, qui si tolerantur utut ex mera gratia, tolerandi sunt secundùm Principia Religionis suæ, nisi in hac tolerantia sub conditione eorum principiis & conscientiæ repugnante data Contradictionem admittere velis; ita quoque nemini Catholicorum, etsi post annum normalem territorium A. C. ingressi imponi potest, ut Dispensationem suam territorialem exclusâ Ecclesiæ potestate tanquam validam agnoscat, quam invalidam & irritam esse ipsum sua conscientia ex principiis Catholicorum docet *b*).

a) Videat. Ant. SCHMIDT *in suo Thesauro J. E. G. T. IV. p. 673.*

b) Dico: *exclusa Ecclesiæ potestate:* aliud enim est, si Dominus territorialis velit à se quoque præter potestatem ecclesiasticam dispensationem peti, quoad effectus civiles, quod principiis Catholicorum non obstat.

§. XIII.

§. XIII.

Atque id ipsum professus fuit REX BORUSSIÆ in rescripto, quod in simili casu dedit ad Regimen Principatus Halberstadiensis die 1ma Aprilis 1749. quod exhibet Joan. Hen. von JUSTI in der Anweisung zu einer guten deutschen Schreibart p. 264. n. 4. ibi "*Wir hätten nichts weniger von euch erwartet, als dergleichen Fragen und Vorstellungen, die ihr uns in euerem Schreiben vom 12ten Febr. zu Ohren bringet, und welche die Beschwerden des Catholischen Innwohners &c. betreffen: da doch die Entscheidung dieses Vorfalls in dem Westphälischen Frieden mit deutlichen Worten enthalten ist. Wir weisen euch daher einzig und allein aufm* 48. §. *Art. V. dieses Tractats, damit er euch sowohl in diesem als andern ähnlichen Fällen zur Richtschnur diene. Dann obgleich die geistliche Gerichtbarkeit des Pabst und seiner Bischöfe in den protestantischen Staaten des deutschen Reichs aufgehoben, und mit der landesherrlichen Gewalt vereiniget ist, so ist doch zugleich in diesem Tractat verordnet, daß er einem protestantischen Fürsten eben so wenig vergönnet sey kraft seiner geistlichen Gerichtsbarkeit, einem Römisch-Catholischen Unterthanen zu einer Handlung zu zwingen, welcher sein Glaub und sein Gewissen widerstreitet, so wenig als einem Catholischen Fürsten erlaubt ist, einen Unterthanen, der sich zur augsburgischen Confession bekennet, mit diesem Zwang zu belegen. Ihr würdet daher einen offenen Friedensbruch begeben, wann ihr die Dominicaner mit Gewalt zu einem Bezeigen zwingen wolltet, welches sowohl den Concilien, worauf sie sich gründen, als den Grundgesetzen der römischen Kirche zuwider ist: denn indeme sie gedachtem N. die Absolution und das Abendmahl versagen, so geschiehet ja dadurch kein Eingriff in unsere Rechte, welche uns in Ansehung der Dispensation in Ehesachen zustehen, sondern sie thuen anderst nichts, als daß sie den Supplicanten von einem Genuß ausschliessen, dessen er sich durch seine in der Römischen Kirche verbothene Heirath selbst verlustig gemacht, und den er nicht verlangen kann, so lang er ein Mitglied dieser Kirche ist, wenn ihme anderst diese Grundsätze seiner Kirche und NB. die Nothwendigkeit der päbstlichen Dispensation nicht unbekannt gewesen sind.*" Quid in favorem Catholicorum Subditorum in negotio dispensationis pro controversia præsente clarius adferri potest? Non igitur credendum est, Dominos territoriales A. C. ut Subditis catholicis ex mera etiam gratia toleratis dispensationis suæ valorem agnoscendum imperent, hac Moseri doctrina unquam persuaderi.

§. XIV.

§. XIV.

Ostensâ necessitate Dispensationis à Superiore ecclesiastico impetrandæ, atque insufficientiâ Dispensationis territorialis A. C. quoad Subditos catholicos: alia & quidem gravis sese prodit quæstio: quis sit ille superior ecclesiasticus inter Catholicos, qui dispensationem largiatur, si contractis sponsalibus inter sponsam catholicam & sponsum A. C. detegatur impedimentum matrimonium jure ecclesiastico dirimens, atque causæ justæ tales subsint, ex quibus inter Catholicos in ejusmodi impedimentis dispensari solet? difficultas inde oritur, quòd Catholicis matrimonia cum hæreticis sint graviter prohibita, atque Summus Pontifex in ejusmodi casibus dispensat nunquam, nisì cum clausula: *abjurata priùs hæresi*, eò quod hæretici indigni sint, qui ab Ecclesia catholica, à quâ sponte discessum fecerunt, cujus obedientiam & jurisdictionem detrectant, gratiam dispensationis impetrent; quare cùm Episcopi dispensandi potestatem in impedimentis dirimentibus habeant à Pontifice, neque illi dispensare possunt in illis casibus, ubi in Curia Romana negatur dispensatio, igitur, in casu adlato sponsi, utut causæ justæ dispensationem exigant, omni spe dispensationis destituti esse videntur.

§. XV.

Hac in re docet Celeberrimus BARTHELIUS a) sequentem in modum: *Romæ non solet dispensari quoad impedimentum, si una pars sit catholica & altera hæretica, vel si dispensatur, additur clausula*: ABJURATA PRIUS HÆRESI. *Hinc quæritur*: An in præfato hoc casu saltem Episcopus dispensare posset? *Resp. affirmativè.* Sed quomodo poterit Episcopus, cùm non dispenset Pontifex? *Resp. Papa non dispensat ex ratione status, ne unquam pacto religioni præjudicioso consentire videatur, Episcopi autem vivere debent ad normam statûs imperii, & juxta systema hujus status in imperium introducti dispensare possunt, quia ex duobus malis minus est eligendum.*— BARTHELIUM sequitur P. SCHMITT in suis Institutionibus J. E. U. L. III. Tit. XIV. §. XXXV. l. q. in notis: ibi "sed quid in casu, ubi una pars est catholica & altera Acatholica? Respondetur: quamvis in tali casu Romæ non aliter dispensetur ac cum clausula: ABJURATA PRIUS HÆRESI, in germania tamen ob rationem status in imperium introducti hæc facultas Episcopis competere videtur.

a) L. IV. Decret. p. 318.

§. XVI.

§. XVI.

Quodsi adsint tales causæ justæ, quæ Dispensationem urgerent, inter Catholicos, extra dubium omne versari arbitror, opinionem erudit. BARTHELII sustinendam esse, ut gratia Dispensationis ab Episcopo Germaniæ indulgeri queat; Etenim Ecclesia nostra, Mater indulgentissima succurrere semper consuevit illis, quibus aliud remedium non superest famam suam integram conservandi, atque in illum finem unicè intendit, ut animarum periculum evitetur, ne è sinu illius cum æternæ salutis suæ discrimine oves aliò divagentur, paucis: ut periculum præsentissimum perversionis præcaveatur. Quodsi igitur casus eveniat, sponsam catholicam de corporis sui integritate à sponso A. C. sibi in tertio gradu consanguineo ex infirmitate vulnerata conqueri, atque ingemiscere pro matrimonio ceu unico contra infamiam, atque periculum, ne ad sacra A. C. transvolet, sese tuendi remedio, cur Ecclesiam hìc adeò immisericordem dicam, ut sponsam illam diffamandam, innuptam, æternæ damnationis, & perversionis discrimini præsentissimo expositam potiùs relinquere malit, quàm impedimentum hoc dispensari solitum eatenus tollere, ut matrimonium illud, ad evitanda mala hæc gravissima indulgeatur?

§. XVII.

Eò magis autem hæc momenta urgent pro Germania, in qua Matrimonia inter Professores Religionis inæqualis, Legibus tamen Imperii fundamentalibus receptæ & toleratæ, non sunt inaudita, in qua Leges ecclesiasticæ communes de hæresi, & hæreticis disponentes ad A. C. asseclas non tantum applicari nequeunt, sed & ut applicentur per expressas Imperii Constitutiones est prohibitum; adeo ut clausula illa: *abjurata priùs hæresi*: non solùm pro Germania quoad Religiones toleratas sit impracticabilis; sed etiam Legibus Imperii adversetur; *a*) Is igitur est nostræ Germaniæ Status, ut ex causa trium in Imperio receptarum ac toleratarum Religionum vi Pacis Osnabrugensis multa fieri, ac tolerari queant, imò debeant, quæ Pace illa non conclusa indulgeri haud potuissent.

a) Cf. *art. V. P. O.* — *Capit. noviss. art.* 2. in fine & *edictum* ab Augustissimo Imperatore CAROLO VI. a. 1715. hàc in materia emanatum, quod extat apud SCHMAUS in *Corp. jur. publ. acad*, p. 1510.

VIII.

DISSERTATIO

JURIS ECCLESIASTICI PUBLICI

DE EO:

Quod circa Recurſum ad Celſiſſimum Judicium Imperiale aulicum in eccleſiaſticis ex legibus germaniæ ſpeciatim obtinet.

Occaſione Proviſionis Archiepiſcopalis ex Jure devoluto in Eccleſia San-Severiniana Colonienſi Anno 1771. *factæ, in Curia Romana contradictæ atque in eodem Celſiſſimo Judicio* 1776. *vindicatæ edita.*

Unà cum

Reſponſo Juris in eadem Cauſa dato à Celeberr. Facultate Juridica Wirceburgenſi.

§. PRÆLIMINARIS.

Recursûs ad Celſiſſimum Judicium Imperiale in Eccleſiaſticis fundamentum, atque ſcribendi occaſio.

Quòd Natio noſtra germanica ſpecialibus gaudeat Prærogativis, Juribus, Privilegiis ac Libertatibus, hodie eſt inter Eruditos nemo, qui ignoret; neque deſunt, qui ſingularis prorſus eruditionis elucubrationibus particularia Germanorum jura contra eorum impetitores ſolidè vindicârunt *a*); aſt, cùm non infrequens eſſe hiſtoriæ monumenta prodant, quòd Nationem germanicam in ſuis juribus fuiſſe læſam contigerit *b*), Libertatibus Eccleſiarum germaniæ non ſatis conſultum foret, niſi efficaciſſimum ſupereſſet remedium illas in caſu læſionis ſartas tectásque conſervandi; Remedium autem iſtud eſt famoſus ille, ad Auguſtiſſimum illiúsque Celſiſſimum Judicium Recursus, quo Imperator, ut jura Eccleſiarum germaniæ protegat, læſiones avertat, gravamina illata è medio tollat, imploratùr.

Ut itaque ſecurior Natio germanica in ſuis juribus evaderet, in Capitulatione Cæſarea Articulo XIV. §. 1. & 3. *c*) ſolennis ab Auguſtiſſimo ſpondetur Protectio, cujus ea vis eſt & effectus, ut liber ad Imperatorem pateat

Recursus, quoties de protegendis Ecclesiarum germanicarum juribus & amoliendis præjudiciis agitur; quare non immerito hujus Recursûs remedium in Capitulatione Cæsarea ceu Lege fundamentali Imperii contineri asserimus, quanquam nobis ignotum haud sit, eam summi in Republica Imperantis Protectionem suarum Ecclesiarum ex Jure, quod is circa sacra obtinet, quoque derivari *d*).

Is Recursus quòd à multis retrò temporibus in hodiernum usque diem frequentatus fuerit, plurimis exemplis judicatísque constat, ut inutilis labor prorsus foret, si ejus rei veritatem probandam ulterius susciperemus, quippe quod ab aliis abunde satis fuisse præstitum, nobis compertum sit *e*) utut autem notissimus sit Recursus iste veluti medium efficacissimum jura nostra germanica illæsa conservandi, læsáque vindicandi; non adeò tamen satis notum esse comperimus, in quibus causis individualibus hìc Recursus pateat, atque Celsissimi Judicii Imperialis Aulici Jurisdictio fundata sit; cùm 1) Remedium isthoc etiam ab iis adhuc negligi experientia testis sit, qui certo certius justitiam, suisque in juribus manutenentiam in eodem judicio sperare jure optimo possint; ex alterâ verò parte, Judicium illud quandoque frequentatum fuisse referat Moserus *f*) in causis, quæ ab eodem admissæ haud fuere. Atque hæc est occasio, cur præsentem elucubrationem, de eo, quod circa Recursum ad Celsissimum Judicium Imperiale Aulicum ex Legibus germaniæ in ecclesiasticis speciatim obtinet, aggressi simus; ad quatuor autem potissimum Capita Dissertationem istam revocamus; I. *quoad Collationes & Resignationes beneficiorum simpliciter*, II. *quoad Dispensationes*; III. *quoad Leges ecclesiasticas particulares Diœcesium*; IV. *quoad Collationes beneficiorum ex jure devoluto.* Sit itaque

a) Endres Diss. *de vero & genuino Libertatis ecclesiarum germaniæ fundamento*, ed. Wirceb. 1774. recusa *in Thes. J. E. G. Schmittiano T. V. N. XI.* Thiery *de Libertate Ecclesiarum germaniæ Concordatis vindicata*, quæ extat in Fascic. III. ad Conc. germ. N. XVI.— Zallwein *Princip. J. eccles. T. IV.* Steck *Vindic. libertat. eccles. germaniæ*, Estor Freyheit der deutschen Kirchen, 1766.

b) Vid. *Concord. Nat. germ. integra T. II. p.* 90. Atque tot jurium germaniæ læsorum exempla adferri possunt, quot adsunt Celsissimi Senatûs Imperialis judicata, quibus ejusmodi contraventiones fuerunt impeditæ; Conf. *Literæ Collegii Electoralis ad Augustissimum de* 19. *Martii* 1764. *in Concord. N. G. T. I. p.* 343.

c) Extat

c) Extat in Corpore Juris publici & ecclesiastici germaniæ Academico-Rieggeriano p. 817. ed. 1764.

d) Profectò in jure, quod circa sacra Ecclesiarum jura Imperanti in Republica competit, continetur quoque Recursus ad eundem, si Ecclesiarum juribus damnum inferatur.

e) Multi profectò hoc argumentum pertractàrunt, ex quibus Cf. ANT. SCHMITT Diatribe *de Imperatore Concordatorum protectore in Thes. J. E. T. I.* — EJUSDEM Diss. *de Imperatore Statutorum in Ecclesiis germanicis protectore in eod. Thes. T. II. p.* 340. DISS. nostra *ad Concordata germaniæ quæ extat in Fasciculo III. ad Conc. germaniæ p* 205.

f) In seinem Reichs = Staats = Handbuch auf die Jahr 1769, = 75. Erstes Buch, p. 425. — In Sachen *Goyens* contra *Præpositum & Capitulum* Ecclesiæ Collegiatæ B. M. V. Moræci, nec non Ægid. *la Peye* Mandati puncto Infractionis Concordatorum Nationis germanicæ wurde vom Reichs = Hofrath erkannt den 10. Jun. 1771. *Casum Concordatorum hic non subesse*; dahero die Sache ad Judicem ecclesiasticum ordinarium remittiret wurde. — *Martini* contra *Walthour* ibid. p. 427. "*petitis partis impetrantis pro nunc locus non est, sed incumbit ipsi præprimis exceptiones sub- & obreptionis Collationi Papali oppositas in Curia Romana deducere salvo ad S. Cæsaream Maj. recursu in casu, quo per decisionem dictæ Curiæ Romanæ se contra Concordata Leodiensia gravatum putet.* — &c.

CAPUT I.

De fundato ex Legibus germaniæ Recursu ad Judicium Imperiale Aulicum quoad Collationes & Resignationes Beneficiorum simpliciter.

§. I.

Cùm non in quibuslibet Causis Ecclesias germaniæ concernentibus huic Recursui locus sit, neque omnes à Consilio Imperiali admittantur, ceu ex antedictis §. prælim. (l. f.) liquet, oportet, ut principium quoddam generale præmittamus, ex quo manifestum fiat, num in hac aliáve causa eidem recursui locus detur; igitur præprimis probè dispiciendum erit, an ejusdem Consilii jurisdictio in causa enata fundata sit? Neque enim unquam illæ controversiæ dijudicandæ ibidem assumentur, quæ extra jurisdictionis illius limites versantur; Principium autem fundatæ ejusdem jurisdictionis ex Capitulatione Cæsarea supra citatâ erui posse arbitramur: *quoties scilicet*

Ju-

Juribus Ecclesiarum germaniæ, quæ vel in Concordatis pactisque legitimè initis, Privilegiis concessis, Legibus ecclesiasticis specialissimis, Statutis Ecclesiarum Collegiatarum justis, atque *consuetudine legitimè obtenta continentur, vis infertur, gratiis concedendo, rescribendo, dijudicando, providendo, Resignationes admittendo, dispensando*, cet. *a*) *totidem in Casibus eidem Recursui patere locum existimamus*; Neque autem omnes omnino casus individuales ut adferamus, cùm sit possibile, quatuor ex his modis selegimus (§. prælim.) quibus Ecclesiarum germaniæ jura infringi queant, ad effectum fundati ad Augustissimum Recursus.

a) Cf. *Capit. Cæs. Art.* 14. §. 1.

§. II.

Primus, quo jurium germaniæ læsio evenire potest, ex parte *Resignationum Beneficiorum*, quæ *in favorem* dici consueverunt, atque in Curia Romana admitti solent, versatur; idque demum varia ratione evenire potest, aut Resignationes *admittendo*, aut eas, prout LL. germaniæ exigunt, tempore statuto, *non publicando*; Porro in illarum admissione jura germaniæ variis modis violari possunt, dum vel beneficiorum quæ resignationi haud sunt obnoxia, si contra Statuta Ecclesiarum Collegiatarum prohibitiva, si modo indebito Resignationes fieri admittique contigerit.

§. III.

Quodsi *Resignationum in favorem* natura curatius perpendatur, ea talis est, ut Juribus Collatorum ordinariorum germaniæ è diametro obstare, atque Nationis nostræ *Concordatis* adversari videatur: ajunt enim Concordata §. *De ceteris— Idem Sanctissimus Dominus noster per quamcunque aliam Reservationem, gratiam exspectativam aut quamvis aliam Dispositionem sub quacunque verborum forma per eum aut ejus auctoritate factam vel fiendam non impediet quominus de illis* in alternativa *liberè disponatur per illos, ad quos Collatio provisio præsentatio electio, aut alia quævis dispositio pertinebit.* Quis ex adlato Concordatorum textu primo statim intuitu non videt Resignationes in favorem reprobari? quotidiana enim praxis est, quâ admissis Resignationibus in favorem de Beneficiis resignatis disponens Sanctissimus impedit, quominus ordinarii Collatores de Beneficiis, dum in suis mensibus vacant per obitum, providere queant *a*); Equidem non ignoramus, in Concordatis Sedi apostolicæ reservari beneficia, quorum facta renuntiatio & Authoritate ejusdem admissa extiterit: verùm restringenda esse verba

verba Concordatorum ad casum renuntiationis ob electionem vel postulationem pridem monuit AUTHOR Libelli *Concord. Nat. germ. T. I. p.* 149. Et si resignationes in favorem in Concordatis probarentur, ordinarii Collatores, dum alternativa iis conceditur, in suo jure providendi facilè turbari imo penitus impediri possent; extra omne itaque dubium versari credimus, quòd Augustissimus suam Protectionem interpositurus sit, si contra ejusmodi resignationes in favorem imploretur *b*).

a) De RIEGGER *Inst. J. E. P. II. p.* 205.— Diss. NOSTRA *de non vulneranda Regula Cancell.* &c. 1777. SCHMIDT *Inst. J. E. T. II. p.* 30. ut nonnemini mirum prorsus videri debeat, quòd Resignationes in favorem Concordatis stabilitas esse voluerit SCHLOER *Discept. de Reservat. benef. ex qualitate vacationis per Resignationem ad textum Concordatorum &c.* 1777.

b) Cap. Cæs. Art. 14. §. 1. Wir sollen und wollen auch . . . unser bestes Vermögen anwenden, daß . . . die Concordata beobachtet . . . und dagegen durch unförmliche Gratien . . . und sonderlich RESIGNATION dann darauf unternehmende Collation . . . in keine Weise gehandlet.

§. IV.

Alia dum Resignationes in favorem admittuntur, praxis est, quâ emissum de non resignando in favorem juramentum aut penitus non attenditur, aut prævie relaxatur; frequentissima autem sunt ejusmodi juramenta, quibus Ecclesiæ sibi cavent contra Resignationes in favorem; quarum nonnullas adfert WÜRDTWEIN in suis Subsidiis diplomaticis *a*). In Ecclesia Collegiata S. Gereonis Coloniæ in vim Statutorum Canonici jurare tenentur: *Præbendam meam in Ecclesia S. Gereonis non permutabo aut Successorem in eadem procurabo, nec permutationes seu successiones aliquas hujusmodi ibidem ab aliquo fieri consentiam præter voluntatem & Consensum totius Capituli Ecclesiæ S. Gereonis b*). Ejusmodi tamen juramentis inattentis aut relaxatis Resignationes in favorem quandoque admittuntur; ast nonne jure merito Collatores ordinarii hisce Resignationibus contradicent, beneficia isthæc conferent, atque si Collisio inter provisum jure ordinario, & resignatarium oriatur, fundatus erit Recursus ad Augustissimum Statutorum Protectorem? siquidem disertis verbis Cap. Cæs. §. 3. habeat: auch darob und daran seye, daß die . . . Concordata und . . . Statuta gehalten, gehandhabet ꝛc. Disputare autem inpræsens nolumus, an Summo Pontifici relaxandi ejusmodi juramenta facultas competat: cùm certum sit & satis, Augustissimum, ut statuta jurata conserventur, & ne juribus ordinariorum vis inferatur, curaturum esse, si imploretur.

a)

a) *T. II. p.* 368. Item *in Comment. Archidiaconat. T. I. p.* 155.

b) Simile eſt juramentum Vicariorum ejusdem Eccleſiæ; tale quoque juramentum extat in Statutis Canonicorum Eccleſiæ Villicenſis.

§. V.

Aſt major videtur ſupereſſe difficultas in Eccleſiis quibusdam Collegiatis mixtis, ubi *Canonicorum* Præbendæ omnes ad Collationem Abbatiſſæ pertinent, atque Statuta illorum expreſſis verbis quidem jubent, ut Canonici, ſe ſine illius conſenſu non reſignaturos fore jurent, ſed juramentum iſtud hactenus omiſſum neglectúmve fuit, an ejusmodi Reſignationes in favorem recognoſcere Collatrix teneatur? an verò contradicere, atque beneficium ſi vacet per obitum reſignantis jure ordinario conferre, & ſi Reſignatarius jus ſuum urgere pergeret, Proviſus à Collatrice in Celſiſſimo Judicio Imp. aulico Manutenentiam ſperare queat *a*)?. nobis extra omne dubium eſſe poſitum videtur, eo etiam in Caſu Recursui iſti locum eſſe, etenim licet juramentum de non reſignando, ùtùt id exigant ſtatuta, non emittatur, ejusmodi tamen Reſignationes in favorem Statutis adverſantur, quorum litera, etſi non juretur, ſemper loquitur, quæ violari nunquam ſinet Augustissimus ejusmodi Statutorum Protector; neque obeſt, ſtatutis iſtis, frequentatis hactenus Reſignationibus in favorem, pedetentim eſſe derogatum, jura enim expreſſo Statutorum tenore Dignitati quæſita in Præjudicium Succeſſorum abdicari haud poſſunt, atque quòd unà alterâve vice ejusmodi Reſignationibus non fuerit contradictum, tacitus eorum, quorum intereſt, conſenſus acceſſiſſe præſumitur, ex quo ſtatutis, atque juri Collatorum ordinariorum hisce Reſignationibus contradicendi nullum præjudicium generatur.

a) Scimus ejusmodi Eccleſiam Collegiatam exiſtere, ubi Statuta præſcribunt juramentum de non reſignando ſine Conſenſu Abbatiſſæ, quod tamen non exigitur, frequentatis interim ſecurè Reſignationibus in favorem.

§. VI.

Præterea noviſſimè dubitabatur: quatenus in Beneficiis juris patronatûs reſignatio in favorem locum habeat, atque ubi Reſignatio perperam facta, admiſsáque fuerit Romæ, Recurſus ad Celſiſſimum Judicium Imp. aulicum locum habeat? in dubio iſto certum expeditúmque eſt, ſi Beneficium fuerit juris patronatûs laici, atque Patronus in Reſignationem conſentire recuſet, ejusmodi Beneficiorum Reſignationes aut non admitti, aut admiſſas veluti ſub- aut obreptitiè obtentas in ipſa Curia Romana haberi, in quà juris patronatûs laici ſum-

summus semper favor habetur: quodsi verò juris patronatûs ecclesiastici Beneficium fuerit, consuetudo passim atque opinio vulgaris hactenus obtinuit ejusmodi Beneficia indiscriminatim Romæ, ùtùt Patronus ecclesiasticus dissentiat, in favorem resignari posse, impetrato præviè testimonio idoneitatis; ast res aliter omnino se habet, si Art. XIV. §. 1. Cap. Cæsareæ attentiùs percurramus: promittit ibi Imperator se curaturum; *ne in Curia Romanâ admittantur Resignationes illorum Beneficiorum, quæ aliàs per obitum nunquam ad Curiam Romanam devolvuntur*; quare omnia illa Beneficia, quæ non subsunt alternativæ Mensium in Concordatis definitæ, qualia sunt omnia curata in Germania atque plura alia Beneficia simplicia, de quibus Patronus ecclesiasticus semper ac omni tempore providit, si vacent; &c. sine Consensu patroni perperam ac nulliter resignantur, atque contra Resignationes ejusmodi vi Cap. Cæsareæ Manutenentia Augustissimi justè imploratur; opus igitur non fuisset, dum vacabat Beneficium quoddam simplex in Ecclesia A. ab alternativa Mensium semper exceptum, tam anxiè inquirere: an fuerit Beneficium juris patronatûs laici an ecclesiastici *a*)? cùm ex Causis adlatis resignari sine Consensu patroni non potuerit; neque consuetudinem resignandi nobis opponas: Legi enim fundamentali Imperii seu Cap. Cæs. ubi ejusmodi Resignationes manifestò improbantur, actus moresque privatorum non valent derogare; atque hæc omnia firmantur Rescripto Caroli VI. ad Episcopum Hildesiensem a. 1740. 19. Julii; quo Provisus à Patrono ecclesiastico contra Resignatarium Romæ Provisum de Beneficio per obitum ad Curiam Romanam nunquam devolvendo manutebatur *b*).

a) In dubio an sit Jus Patronatûs laicum an ecclesiasticum potiùs laicum censetur, præsertim si ex origine suâ laicum existat, atque pleno jure Collegio ecclesiastico incorporatum nondum fuerit.

b) Verba rescripti sunt sequentia: Wann nun wir also als supremus Advocatus & Protector Ecclesiarum & Capitulorum Germaniæ dergleichen Eingriffe keineswegs gestatten können noch wollen: so begehren wir von Euer Liebden als Bischofen zu Hildesheim hiemit freund-vetter-und gnädiglich so wohl obbesagten Domdechant bey seinem Collations-Recht (Juris Patronatus ecclesiastici) auch dessen Provisum Joannem Walldorff in dem ruhigen Besitze von jenem erhaltenen Præbend ad S. Joannem (contra Resignatarium) kräftigst zu schützen, und beyde darinnen von niemand beeinträchtigen zu laßen &c. — Pariter dum nuper in Curia resignaverat Moguntiæ Beneficium Altaris S. Sebastiani in equestri ad S. Albanum Juris Patronatûs ecclesiastici

Possessor

Possessor ejusdem D. NIEBERGER; D. Promotor Fiscalis eidem Resignationi sese opposuit, atque Resignatio vel uti Legibus Germaniæ contraria perperam facta judicata fuit; ità sanctè custodiuntur Leges & jura Nationis germanicæ in illis terris, dum interim alibi etiam Judices, qui tanquam jurium germanicorum vindices tales Violatores juris Patronatûs ecclesiastici coercere pœnis meritò deberent, Executores ejusmodi gratiarum informium potiùs esse amant. — Porrò: quem effectum habebit clausula illa, quam Curialistæ Resignationum bullis & stylo inserunt: *dummodo ejus Beneficii dispositio hâc vice ad nos pertineat*: sane nullum alium, quàm ut pateret summum Pontificem neque Concordatis vel Collatoribus inferioribus, Patronis etiam ecclesiasticis in juribus sibi quæsitis præjudicare velle. Plura alia quoad Patronos ecclesiasticos præjudicia adfert cl. SCHLOER Diss. *de Beneficiis per Resignationem in Curia vacantibus &c.* 1777. §. ult. Ubi disertis verbis tradit: *Beneficia omnia quæ alternativæ non subjacent sed quæ omni & quovis Mense vacant Patronis etiam ecclesiasticis, ope Permutationis vel Resignationis ad Curiam Romanam trahi nequeunt.* Quid non ità pridem in præjudicium adeò juris patronatus laici attentatum fuerit in Curia Romana, donec Rescriptum cassatorium J. I. aul. in Sachen zu Olpe Bürgermeister und Rath contra *Engelart* puncto juris patronatus laici 20. Aug. 1770. Kaiserliche Maj. hätten mißfälligst vernommen, daß derselbe wegen einer zu Rom erhaltenen Bullæ Subrogationis in jura litigiosa des vorgewesten Beneficiati *Ostebler* bey der sogenannten Kreuzkapelle unsern der im Erzstift Cölln gelegenen Stadt Olpe zu Rom die Sache zu bringen gewust, daß der nominirt und constituirte Beneficiat Schrage des nutzbar erlangten Genusses gedachten Beneficii nicht nur entsetzet, sondern wohl gar auch ermeldter Schrage annebst Bürgermeister und Rath zu Olpe in die erloffene Romanische Proceß-Kösten à 172. Ducaten verfället, und darüber exequirt werden sollen. Kais. Maj. könnten dergleichen zu Bedruckung der deutschen Kirchen-Freyheit abzweckendes Beginnen ihres höchsten Amts wegen nimmermehr zu ihrer Würklichkeit gelangen lassen, sondern erklärten vielmehr alles, was hierunter geschehen, für null und nichtig, und befehleten ihme Beklagten, sofort alles Ernstes sich sothaner päbstlicher Provision und der darüber ergangenen Sententiæ rotalis auch endlich gar erlangten Executorialien im geringsten nicht zu

zu gebrauchen, sondern vielmehr die Bullam prætensæ Subrogationis, nebst denen hierüber ergangenen ferneren Römischen Erkenntnissen einzusenden, auch von allem Recurs nacher Rom hierwegen abzustehen ꝛc. Porro addi merentur sequentia:

Den 13ten Novemb. 1761. in Sachen zu Thorn Abtißin contra Reüten erlassene Reichs-Hofraths-Conclusum.

1) Fiant Decreta Cæsarea gegen dem Impetratum sowohl als dessen Resignatarium Carl Reüten jedoch in separato dahin Ihro kais. Majestät hätten mißfälligst zu vernehmen gehabt, was maßen sich beyde hätten beygehen lassen zum grösten Abbruch und Præjuditz der Frau Impetrantin wohl hergebrachte Pfarrlehns-Gerechtigkeit nach Rom zu recurriren, mittels einer vermeintlichen Resignation in favorem daselbsten eine päbstliche Provision auszuwirken, und gar das Pfarr-Beneficium mit einer jährlichen Pension beschweren zu laßen: gleichwie nun Allerhöchstdieselbe dergleichen zum Bedruck der Freyheit der deutschen Kirchen gereichendes Beginnen von kaiserl. Amtswegen gar nicht genehmigen noch zu seiner Wirklichkeit gelangen laßen könnten, also wäre Ihro kaiserl. Majestät, wie hiemit ex officio geschehe, solches für null und nichtig zu erklären veranlaßet worden, befehlen solchemnach ihren beeden, nämlich dem Resignanti & Resignatario hiemit allergnädigst jedoch ernstlich sich sothaner päbstlichen Provision im geringsten nicht zu gebrauchen, sondern vielmehr selbige in Originali an kais. Majestät einzuschicken, fort dessen alleruntertänigste Befolgung binnen zwey Monaten so gewiß anzuzeigen, als sonsten auf fernere Anzeige schärferes kaiserl. Einsehen nicht ausbleiben würde.

2) Fiat Rescriptum Cæsareum an die Dechantin und das Capitul zu Thorn nachdem Ihro kaiserl. Majestät als Beschützer der deutschen Kirchen-Freyheit das ganze Resignations-Geschäft, welches der dasige Pfarrer J. M. Reüten mit seines Bruders Sohn vorgehabt, als sothaner Freyheit und dem juri patronatûs zuwiderlaufend auf beschehene alleruntertänigste Anzeige ex officio für null und nichtig zu erklären sich veranlaßet gesehen hätten, so ergehe hiemit kais. Majestät ernstlicher und gemessener Befehl an dieselbe, den vermeintlichen Resignatarium nicht zu installiren noch auf solche nulliter impetrirte Provision die geringste Rucksicht zu nehmen, vielweniger aber

aber demselben einigen Genuß noch dem prætenso resignanti einige Pension von denen Pfarrey-Einkünften zukommen zu laßen.

3) Rescribatur der Frau Fürstin und Abtißin zu Thorn. Es wäre ganz wohl auch ihrer Schuldigkeit gemäß daran geschehen, daß kaiserl. Majestät dieselbe den Resignations-Vorgang des dasigen Pfarrer allerunterthänigst angezeiget hätten, gleichwie nun die Anschlüsse dieselbe des weitern belehren würden, was Allerhöchst-dieselbe von kaiserl. Amtswegen darauf zu verordnen für recht und billig befunden hätten, also sollten Sie Frau Fürstin die Originalien deren Anschlüssen an ihre Aufschriften behörig insinuiren laßen, und auf deren Erfüllung von Obrigkeitswegen die Hand halten, fort für das zukünftige dergleichen Resignationen nicht gedulden, sondern so fern Ihr der Frau Fürstin dergleichen und sonstige andere der Freyheit deren deutschen Kirchen und dem juri patronatûs auf einigerley Weis præjudicirlich und anstößig scheinende päbstliche Bullen zugehen sollten, oder in ihrem Gebiet anmaßlich publiciret werden wollten, davon die Originalien oder doch beglaubte Abschriften zur Einholung kaiserl. Majestät allergnädigster Willensmeinung jedesmalen ohnverweilt einsenden, und so lang solche nicht erfolgt seyn würde, weder solche selbsten verkünden, noch daß es von andern geschehe, gestatten.

§. VII.

Ex historia quoque satis manifestum redditur, quòd post Concordata etiam Germaniæ, quibus collationi beneficiorum pro Germaniæ Ecclesiis norma est præscripta, Curia Romana cessaverit nondum patronos tum laicos, tum ecclesiasticos in suo jure patronatus turbare eidem variis modis derogando: quare pridem in famosis illis Comitiis Norimbergensibus de an. 1522. inter centum gravamina *a*) à laicis Principibus & Imperii Primatibus exhibita *de jure patronatus ecclesiastico* tria gravamina singulariter continentur: quorum primum est grav. XIV. *de attenuatione juris, quod vocant, patronatus. Item ... quorum beneficiorum jus patronatus ad laicos spectat seu* ECCLESIASTICOS, *tum conantur & Papalis Sanctitas & ejus Oratores, vel Legati juri huic derogare... Quapropter S. R. Imperii Status Sanctitatem apostolicam rogitant, ut talia gravamina atque onera aboleantur, & posthac beneficia vacatura, suo Patrono relinquantur, atque Statuto irrevocabili sanciendum, siquid à quopiam contra Patronos beneficiorum ordi-*

narios

narios... *fuerit attentatum*, *quod omne id nullius fit momenti*, *viribus careat*, *fitque ipſo jure nullum*, *caſſum & irritum*; ſtatutum iſtud, quod Natio germanica tum à Pontifice non impetraverat, ex poſt Cæſar cum Imperio inter ſe pacti ſunt, & ſtatuerunt, vigore Capitulationis Cæſareæ ſup. cit. ſe nunquam permiſſuros, ullam Romæ fieri Permutationem, aut Reſignationem illorum beneficiorum cum præjudicio juris patronatûs etiam eccleſiaſtici, quæ nunquam per obitum vacant ſanctæ Sedi. Alterum de eadem re gravamen eſt, *vigeſimum*, quod *de Regulis Cancellariæ Papalis ſuper caſibus futuris* ità habet... *Aliæ ſubinde novæ artes excogitari cœperunt*, *quibus beneficia eccleſiaſtica ex Germania Romam faciliùs pertraherentur*... *tum ad ſupremam opem*... *confugiunt*, *permutationum*... *atque alia id genus*, *quibus jus ordinarium Collatorum*, *ita exhauritur*, *& attenuatur*, *ut aut nunquam*, *aut vix tandem poſt multorum annorum curricula Patroni ac Collatores ordinarii ad jus ſuum patronatus pervenire poſſint.*—Demum in gravamine nonageſimo ſeptimo *de Romanorum Pontificum Legatis* conqueruntur in modum ſequentem: *conantur inſuper beneficia*, *quæ patronatus juri ſubſunt conferre*, *& ſic Patronis tàm eccleſiaſticis*, *quàm ſæcularibus in juribus ſuis derogare*, *penitusque eos privare*, *quod etiam merito aboletur.*

a) Occaſione iſta de famoſo illo libello centum gravaminum Norimbergenſium nonnulla adjiciamus. Notum paſſim eſt, quàm diverſas in opiniones quoad gravamina illa diviſi ſint Catholicorum plurimi; quorum alii illa à ſolis proteſtantibus in odium Catholicorum compoſita fuiſſe aſſerunt: imò illa catholicis ſtatibus imputari neutiquam poſſe, quia lutheranizare, doctrinas catholicas manifeſtè rejicere illa nemo non videt. DAHM *de jure Imperii Comit. circa ſacra.* Mog. 1742. §. 18. Extat in Tom. V. Theſ. Schmitt. p. 45. Cui accedit *Theſauri editor* in notis, alii quidem gravamina illa in Comitiis fuiſſe propoſita, ſed non tanto numero; viginti ſeptem in iisdem Comitiis fuiſſe exhibita adfert ANONYMUS *Tom. III. Concord. germ.* p. 66.—De illis noſtram ſententiam habe iſtam: ex antiquiſſimo impreſſo de an. 1524 adeoque coævo, Coloniæ ad Rhenum *typis Quentellianis* cui titulus: *Gravamina germanicæ Nationis centum à laicis principibus & Imperii Primatibus literis mandata ac ſummo Pontifici tranſmiſſa*: Eruitur 1) ea numero centum in Comitiis Norimbergenſibus fuiſſe exhibita; 2) Illa non ſolum à ſtatibus Imperii proteſtantibus eſſe compoſita, ſed & à ſtatibus catholicis laicis, quemadmodum ex peroratione conſtat in verbis:

ſe

se sanctitati Pontificiæ tanquam obsequentes morigerosque filios, ceteris quoque statibus ecclesiasticis ut in Christo Fratres & Commembra Capitis se devoventes, obligantesque 3) illa quoque numero *centum* romano Pontifici ADRIANO VI. fuisse transmissa; verba enim finalia ità habent, *ne Germanorum, Principum Procerum atque romani Imperii statuum consultatio & conclusio sanctitatem pontificiam fugere vel latere possent, placuit Gravamina per Capita centum ac sigillatim ità scripta sanctitati pontificiæ transmittere, eandemque humillimè ac suppliciter pro abrogandis hisce oneribus rogare, obsecrareque.* 3) In Comitiis Wormatientibus à. 1521 potiorem partem Gravaminum illorum fuisse exhibitam Cæsareæ Majestati, ceu testis est idem libellus Gravamine 99, atque Gravamina in his Comitiis exhibita esse eadem illa, quæ adferuntur in *T. III. l. cit.* 5) Quæ verò in iis minùs æquè scripta, prolataque reperiuntur, eadem Protestantibus deberi non diffitemur.

§. VIII.

Indubitata prorsus Doctrina Canonistarum Germaniæ est, receptam à Natione nostra esse regulam Cancellariæ *de viginti*, seu *infirmis*, non quidem quà talem, sed velutì Legem particularem Germaniæ; *a*) qua eatenus conservatur Collatoribus ordinariis jus integrum, ut si resignans infra viginti dies à die præstiti consensus in Curiâ computandos obierit, beneficium vacet *per obitum, non per Resignationem*, atque juri ordinariorum subsit. duplici nihilominus modo regula ista, quæ in legem Germaniæ transiit, violari solet: aut eidem simpliciter derogando, per clausulam: *non obstante Regula Cancellariæ de viginti*, vel *per antedatationem*, ùt inquiunt, dum data rejicitur in diem anteriorem, ut hac ratione dies illi viginti, quibus resignans adhuc vivere debet, emergant; Eo in casu Collatoribus ordinariis, atque ab iis proviso Recursum superesse ad AUGUSTISSIMUM dubitari non sinunt aperta satis verba *Capit. Cæs. cit. art. XIV.* neque desunt rescripta & judicata celsissimi Senatûs Imperii aulici, quibus ejusmodi derogationes velutì juribus Germaniæ contrariæ cassabantur, atque ab ordinariis provisi in suo jure manutenebantur. *b*)

a) Vid. SCHLOER *Diss. cit.* §. 33. Diss. cit. *de non vulneranda Regula Cancellariæ de viginti* — BARTHELIUS.

b) Unum Exemplum prostat in Ecclesia Paderbornensi a. 1748. inter L. B. de Fürstenberg, resignatarium, & L. B. de Wenge provisum à Tur-

Turnario; resignante intra XX. dies mortuo apparuit resignatarius cum Bulla, expedita cum antedatatione; sed provisus ab ordinario obtinuit rescripta cassatoria: cf. MOSER Tract. von der deutschen Religions-Verfassung p. 679. seqq. notanter ibi Imperator: Ihro kaiserliche Majestät wollten solchemnach Capitulum Reichsväterlich ermahnet haben, für das künftige in dergleichen Fällen mit mehrerer Behutsamkeit zu Werk zu gehen... und durch Annehmung eines so irrig- als der Folge halber nachtheiligen Principii, ob könne der Regulæ Cancell. de viginti in præjudicium ordinariorum Collatorum zum größten Präjudiz deren Concordaten auf einigerley Weise derogiret werden, nicht selbsten zu ferneren gefährlichen Weiterungen Anlaß zu geben; alterum Exemplum habemus in causa L. B. de Guttenberg contra L. B. de Ulm puncto Præbendæ Augustanæ 1733. ubi similia rescripta & decreta cassatoria à Senatu Imperii aulico prodierunt.

§. IX.

Ut Beneficia ecclesiastica conferantur verè dignis, ex Ss. Canonibus & Decreto Concilii Tridentini plus quam notum est; inde à consuetudine longissima obtinet in Germania, ut, quousque toleratur usus Resignationum in favorem, hæ non fiant, nisi præhabita attestatione Episcopi proprii *de idoneitate resignatarii*; sub postremis quoque annis ALEXANDRI Papæ VII. inconcussè observatum fuit, ut provisiones Resignationum in forma gratiosa non fiant in dataria, nisi ad Episcoporum commendatitias literas, ceu testatur Episcopus Thomas à ROSA *a*) præmittens motivum: *quia quandoque Beneficia conferebantur minùs idoneis.... quod alienum esse debet ab Ecclesia Dei & à Ministris Christi Domini nostri, qui est Caput Ecclesiæ*; porro CLEMENS Papa XI. ordinavit *Parochias*, *Dignitates*, *Canonicatus*, *ceteráque Beneficia residentialia coram se resignari non posse absque testimonio idoneitatis à proprio Episcopo impetrati*; ast alia demum praxis est, quâ resignatarii, spretâ, aut negatâ hâc attestatione Ordinarii, impetrant provisiones *in formâ dignum* seu gratiæ faciendæ per Episcopum nomine sanctæ Sedis, ubi primum cum Examinatoribus Synodalibus repererit provisum esse habilem; quodsi is decernat gratias non esse exequendas, ab hoc Decreto refutatorio datur appellatio ad Metropolitanum vel Legatum Summi Pontificis *b*); ex quo sequitur, provisos ab ordinariis Collatoribus & Episcopis æquè dignos aut digniores in jure sibi quæsito molestari; verùm nonne pariter hic Recursum ad AUGUSTISSIMUM

jurium

jurium, ac consuetudinum germaniæ Protectorem fundatum esse asseramus? quòd in *Cap. Cæs. l. cit.* statuatur, consuetudines rationabiles ceu leges germaniæ observandas esse, atque læsiones illarum avertendas *c*)? Et si Resignationes in favorem universim Concordatis germaniæ non cohæreant, (§. 4.) qui iisdem conveniet resignatio facta, absque attestatione ordinarii? nonne hæ Resignationes absque testimonio idoneitatis ad gratias illas *informes* pertinent, quæ in *Cap. Cæs. l. cit.* §. 1. reprobantur? præterea Episcopis germaniæ nulla sit potestas inhibendi sub pœna nullitatis, ne quis resignet in favorem non præhabita attestatione sua, quod sit idoneus?

a) Lib. *De Executoribus lit. apostolic. Part. I. Cap.* 2. *n.* 87. id ipsum quoque servatum fuit sub Clemente IX.

b) Vid. Bulla Pii V. quæ incipit: *Cogit nos* de an. 1567. 13. Martii.

c) Ecquis autem consuetudines illas non esse rationabiles dicet? Conf. Diss. cl. Nelleri, de Statu resignat. ad favorem apud Germanos recusa in Thesauro J. E. germ. T. VI. p. 318. seqq.

§. X.

Universitati Coloniensi per diversos Summos Pontifices concessa esse indulta *primæ* & *secundæ* gratiæ passim notum est; ex quo enim fundatio Universitatis generalis Studii Coloniensis inchoari cœperat A. MCCCLXXXVIII. per Urbanum Papam VI. *a*) Successor ejus Bonifacius IX. a. 1394 perpetua & irrefragabili Constitutione ordinavit, *quod unus cum una Sacerdotali in Majori, & unus cum una etiam Sacerdotali in sancti Gereonis, & unus Canonicatus cum una Præbenda in qualibet ex Collegiatis Ecclesiis Civitatis Coloniensis, quos, postquam literæ Pontificis in eodem studio fuerint publicatæ, vacare contigerit, singulis personis idoneis dicti studii conferantur b*); primæ huic gratiæ Eugenius Papa IV. a. 1437. secundam superaddidit, *pro repellendis ignorantiæ tenebris & orthodoxæ stipando fidei cultu*; *c*) de præbendis istis controversia non levis existit, an resignari possint in favorem? dum reipsa resignatio ejusmodi præbendarum attentata paucis ab hinc annis fuit in Curia romana, absque præscitu & consensu Rectoris & Provisorum Universitatis Coloniensis, implorato Augustissimo studiorum Germaniæ Protectore à celsissimo Senatu Imperiali aulico judicatum rescriptumque fuit, beneficia illa resignationi obnoxia non esse. *d*)

a) Literæ fundationis extant *in statutis ejusdem Universitatis p.* 1.

b) Verba sunt Bullæ ejusdem Pontificis, quæ extat *ibidem p.* 37.

c) Ceu loquitur Bulla, quæ incipit: *à supremo Patrefamilias*; excusa ibidem p. 78.

d) Rescripta adfert MOSER Reichs-Staats-Handbuch dritten Theil ed. 1777. p. 656. tenoris sequentis: In Sachen: zu Cölln Rector und Provisores der dasigen Universität contra die Professores Schönemann (resignantem) und Stiertz (resignatarium) puncto resignationis præbendæ primæ gratiæ resolvirt der Reichs-Hofrath den 30. Aug. 1774. mit Verweisung der von dem Professore Stiertz præoccupative übergebenen Einwendungen und darauf gestellten Petitorum werde — gegen die beyde Præbendatos primæ gratiæ... ein Decret erkannt: Es hätten kaiserliche Majestät mißfälligst ersehen, wie sich dieselbe unterfangen hätten gegen den klaren Innhalt der von kaiserlichen Majestät confirmirten zum Aufnahm der Cöllnischen Universität ertheilten päbstlichen Bullen eine anmaßliche Resignation...ohne Vorwissen und Genehmigung des Rectoris und Provisorum der Universität bey dem päbstlichen Stuhl nachzusuchen, und andurch gegen ihm geleistete Pflichten den wahren Entzweck dieser confirmirten Indulten auf eine höchst strafbare Weise zu untergraben, und gänzlich zu vereitelen... Es wollten demnach Ihro kaiserliche Majestät denenselben und jeden insbesondere...alles Ernstes auferlegen, daß sie ohne Verzug von ihrem in dem Resignations-Gesuch gestellten Petito abstehen, und solches daselbst gänzlich einziehen rc. — In eben dieser Sache wurde den 4. Jul. 1775. vom Reichs-Hofrath der beklagten Paritions-Anzeige, so weit dieselbe die Renunciation ihres Resignations-Gesuchs in Rom betreffe, vor hinlänglich angenommen rc.

§. XI.

Utrum, præsente Precista, in Ecclesia collegiata Beneficium resignari possit in favorem tertii? quæstio esse potest: dum hoc Sæculo a. 1707. in Capitulo Hamburgensi resignatio ejusmodi attentata fuit, in præjudicium Precistæ, duo prodierunt Responsa Juris, ubi pro Resignatario contra Precistam responderunt facultates juridicæ; *a*) ast, si inter Catholicos resignatio in favorem in Curia romana fieret, & admitteretur, eidem merito sese opponeret Precista, atque si collisio fieret inter Resignatarium & Precistam, hic manuteneretur jure à Consilio Imperiali aulico, quemadmodum idem Senatus aulicus a. 1751. declaravit invalidas denominationes Coadjutorum cum jure succedendi in Ecclesia S. Joannis Evangelistæ Leodii; *b*) quas denominationes inter & Resignationes in favorem maxima analogia intercedit,

cedit, si consideretur detrimentum Precistæ; imo contra permutationem adeò beneficiorum præsente Precista extat Conclusum ejusdem Senatus de anno 1753. *c*)

a) Cf. STAPHORSTII *Histor. Eccles. Hamburg. P. I. T. II. p.* 537.

b) Vid. MOSERI deutsches Staats-*Archiv. P. I. p.* 60. *seq.* Imò delatis ab Imperatore ad Pontificem BENEDICTUM XIV. querelis, quod per ejusmodi Resignationes in Curia Romana acceptatas evertatur jus primariarum Precum, hìc declaravit Imperatori, quod nolit imposterum acceptare Resignationes in favorem factas extante adhuc Precista Imperiali, necdum proviso. Cf. DÜRR Diss. *de Benef. Eccles. autboritate Episcopi legitimè permutato &c.* Mog. 1773. recusa in *Thes. Schmitt. T. V. p.* 273.

c) In Causa *von der Driesche* contra MOREAU & *de Sluse* puncto primariarum Precum cf. MOSER *l. cit. P. XI. Cap. VI. p.* 863.— Ne itaque mireris, si in aliis quoque primariarum Precum materiis Precistæ manuteneantur à Consil. Imp. aulico veluti ab eodem a. 1770. judicatum fuit: in Sachen *Gallhausen* contra Capitulum Ecclesiæ Collegiatæ ad S. Severinum Coloniæ: daß die von dem beklagtem Kollegiatstifte zum Nachtheile der kaiserlichen primariarum Precum nach dem Absterben des Canonici REG. dem mitbeklagten Canonico Hages gestattete optimo Ferculi aufzuheben, somit derselben seines bisherigen widerrechtlichen Besitzes zu entsetzen, zu Erstattung aller diesertbalben von dem Tage der von dem kaiserlichen Precisten geschehenen Option genossenen Einkünften und Nutzbarkeiten anzuhalten, solche dem Kläger (jedoch gegen Abzug der inzwischen titulo Pastoratus erhobenen und dem Capitul zu restituirenden 24 Fl.) einzuhändigen, und derselbe nunmehr allsofort in den Besitz gedachten Ferculi zu immitiren, und darinn fernerhin ungestört zu belaßen sey. Cf. MOSER Reichs-Staats-Handbuch, 1ster Theil, p. 31.

§. XII.

Cùm, frequentatis Resignationibus in favorem in Curia Romana, contigerit persæpè quod resignantes vel cedentes dimissionem factam occultarent, atque fructus ex beneficiis provenientes perciperent, aut, quod gravius dolendum, tanquam veri beneficiati Sacramenta administrare pergerent, pro avertendis hisce malis Summi Pontifices Regulam Cancellariæ condiderunt *de publicandis Resignationibus*, vi cujus resignatio facta in Curia publi-

canda eſt intra ſex menſes à die datæ ſupplicationis; ſecus, ſi reſignantes poſtmodum in eorundem reſignatorum poſſeſſione deceſſerint, non per Reſignationem ſed per obitum illa vacare cenſeantur *a*); regula hæc, quatenus Collatoribus ordinariis eſt favorabilis, conſervàtque illis aliquo modo ſaltem jus ex Concordatis quæſitum, quousque ſecuræ adhuc tranſeunt Reſignationes in favorem, à Natione noſtra eſt acceptata, atque ità tranſiit in legem germaniæ *b*); verùm praxis eſt, quà huic regulæ derogatur, atque Bulla temporis prorogatoria impetratur: praxin hanc adverſari Concordatis, legibúsque Nationis noſtræ germaniæ nemo non videt; quodſi igitur eveniret, reſignantem, publicatione non facta, è vivis diſceſſurum eſſe, beneficium hoc vacaret per *obitum*, non per Reſignationem, non obſtante Bulla derogatoria; atque ab ordinario Proviſus contra Reſignatarium Manutenentiam ab Auguſtiſſimo jure ſperare poſſet.

a) Vid. ESPEN *J. E. U. P. II. T. XXVII. Cap. VI.*

b) Cf. BARTHELIUS ad *Tit. de Præb.* p. 205. SCHLŒR *Diſſ. cit. p.* 41. *ſeq.* ESPEN Tom. III. in Supplem. ad Jus Eccleſ. Univ. p. 125. ubi examinat: *an huic regulæ valeat derogari?*

§. XIII.

Quòd occaſione Reſervationum Papalium Curia Romana in graviſſimum detrimentum Nationis noſtræ germanicæ beneficia prætensè reſervata contulerit non germanis, res eſt plusquam notoria; quare in Aviſamentis Moguntinis Natio noſtra deſuper inter alios plures abuſus & Gravamina in uno Faſciculo exhibita conqueſta fuit; Inde in S. Concilio Baſileenſi decretum fuit editum, vi cujus Papa obligatur, ut in beneficiis, quæ ceu ſibi vacantia in germania confert, TEUTONICUS *non teutonico* PRÆFERATUR; quod Decretum poſtea inter Concordata Principum relatum atque ab Eugenio IV. confirmatum fuit; quodſi igitur Papa aut ejus Indultarius non teutonico beneficium conferret in menſe papali vacans, Capitulis patet Recurſus ad Auguſtiſſimum Concordatorum germaniæ Protectorem, qui noviſſimè in caſu ſpecifico Capitulum Auguſtanum hoc ſuo in jure manutenebat *a*).

a) Veneris 26. Nov. 779. BECK contra das Domkapitul zu Augsburg puncto Præbendæ

Nachdem aber

3) Impetrant ſeine deutſche Geburt nicht dargethan, mithin vor ſich einigen Anſpruch auf die quæſtionirte Præbendæ zu machen nicht befugt iſt, als wird derſelbe mit ſeinem ſämtlichen Geſuch abgewieſen.

CAPUT

CAPUT II.

De fundato ex Legibus germaniæ Recursu ad Judicium Imperiale aulicum quoad Dispensationes.

§. I.

Alter, quo libertates ac jura Nationis germanicæ infringi facilè possunt, est *Dispensationum modus*; quare cavetur in *Capitulatione Cæsar. Art. XIV.* §. 1. Wir sollen und wollen auch ... unser beßtes Vermögen anwenden, daß ... die Concordata Principum ... absonderliche Privilegia, hergebrachte Statuta und Gewohnheiten allerdings beobachtet, und dagegen durch unförmliche Gratien ... DISPENSATION ... in keine Weis gehandlet. Jura autem Ecclesiarum germaniæ *Dispensationibus ejusmodi* lædi possunt, duobus potissimum modis, dum vel observantia Canonum Conciliorum œcumenicorum dispensando perimitur, vel Statutis Ecclesiarum Collegiatarum legitimè conditis, vis infertur.

§. II.

Atque primum quidem quod attinet, inter ceteras Nationis nostræ libertates ac jura, præcipuum illud est, quòd à quocunque etiam ipso Summo Pontifice observantiam Legum Conciliorum œcumenicorum justè prætendat, neque quidquam attentetur in præjudicium Nationis, quod Canonibus Conciliorum generalium adversetur; ex quo enim, inita famosa illa neutralitate, tempore dissidii, quod Sec. XV. Patres Basileenses intercessit, Imperator & Status Imperii tum Ecclesiastici tum Seculares in Conventu Moguntiæ a. 1430. habito inter plura alia Decreta S. Concilii Basileensis acceptarunt Decretum per sacrum Constantiense Concilium factum & per S. Basileense renovatum *de auctoritate & potestate sacrorum generalium Conciliorum a)*; atque a. 1446. legatione ad Eugenium P. IV. destinata eâ conditione obedientiam illi promiserunt, *si professio potestatis, & auctoritatis Conciliorum generalium militantem Ecclesiam repræsentantium literis apostolicis firmaretur b)*, idem Papa 1447. BREVI *solemni* quod incipit: *ad ea c)*. Nationi nostræ sanctè promisit §. 4. se *suscipere, amplecti, & venerari Concilium generale Constantiense, Decretum* FREQUENS, *ac alia ejus Decreta sicut alia Concilia catholicam militantem Ecclesiam repræsentantia, ipsorum potestatem, auctoritatem honorem & eminentiam d)* adeo, ut exinde certum fiat, Summum Pontificem *in vim pacti* ad observantiam Conciliorum œcumenicorum teneri *e)*.

a)

a) Cf. *Concord. Nat. germ. T. I. p.* 42.

b) Hæc inter conditiones quatuor ſecunda erat, ſub quibus germania Eugenium IV. ſe pro legitimo Pontifice agnituram eſſe ſpopondit. Cf. l. cit. p. 135. ſeqq.

c) Breve hoc vide ibid. p. 138.

d) Exulat jam pridem ex Cathedris germaniæ opinio Concordata eſſe *Privilegia* à Romano Pontifice conceſſa.

e) Non erat novum hoc, quod petebant Germani, etenim olim in Romanum Pontificem promotus hanc fidei profeſſionem emiſit: *Sancta octo univerſalia Concilia id eſt: primum Nicænum, ſecundum Conſtantinopolitanum, tertium Ephefinum, quartum Chalcedonenſe, item V. Conſtantinopolitanum, & VI. item Nicænum VII. octavum quoque Conſtantinopolitanum usque ad unum apicem immutilata ſervare, & pari honore & veneratione digna habere, & quæ prædicaverunt & ſtatuerunt modis omnibus ſequi & prædicare, quæque condemnaverunt, ore & corde condemnare profiteor*; extat apud *Gratianum C. 8. D. 16.*— ZOSIMUS Papa apud Gratianum C. 7. XXV. Q. I. ait: *Contra Statuta Patrum concedere aliquid vel mutare, nec hujus quidem Sedis poteſt Authoritas. Apud nos enim inconvulſis radicibus vivit Antiquitas, cui Decreta Patrum ſanxere reverentiam &c.* Juſta igitur petitio erat Germanorum; quare vituperans admodum eſt calamus BROWERI in *Annal. Trevir. L. 9. n.* 50. factum hoc Imperatoris Archiepiſcoporum & Statuum Imperii ſic carpentis: *variè certatum, donec poſtremo,* CUPIDINE, METUQUE, PESSIMIS CONSULTORIBUS, *ordini* SEPTEMVIRALI *placuit, Concilii Baſileenſis decreta ſuſcipere Germaniæque populis obſervanda colendaque præcipere.*

§. III.

Ex eo, quòd Decretum illud in pactum tranſierit, atque partem Concordatorum Principum conſtituat, Celeb. HORIX in *Concord. germ. T. I. p.* 162. inter Caſus Concordatorum germaniæ, in quibus Recurſus ad AUGUSTISSIMUM vi *Cap. Cæſ. cit.* fundatur, duos refert ſequentes: I.) *Si Superioritas Concilii in Papam diſputata repræſumitur*; II.) *Quotiescunque derogatur Canoni alicujus generalis Concilii*; *primum* quod attinet, is præſentium pagellarum objectum non eſt *a*); alterum verò, ſi jura Nationi noſtræ quæſita per Canones Conciliorum generalium diſpenſando infringerentur non in leve Nationis diſpendium, conſiderabimus.

a)

a) Id tamen præterire haud possumus, quòd, ceu relatum nobis est, atque ex Declaratione quadam an. 1715. edita constat, in Academia antiqua germaniæ conditum sit Statutum *de propugnanda Superioritate Pontificis supra Concilia generalia, de Decretorum illius irreformabilitate &c.* & quidem contra Statuta Majorum suorum an. 1438. apud BULÆUM *in Hist. univ. Parisiensis, Tom. V.* — Hoc quà ratione cum Concordatis nostris germaniæ conciliari queat, non videmus; an, si adfirmaretur: *hoc Statutum utpote Concordatis germaniæ repugnans, nullius esse roboris*: assertum hoc bonum foret, aliis probandum relinquimus. Vid. BOSSUET Defens. declarat. Cleri Gallic. in Appendice p. 259. ed. 1776.

§. IV.

Duo autem potissimum circa *Dispensationes* quoad Canones Concil. œcumenicorum examinabimus, quæ facilè deinceps reliquis argumento erunt; 1) *dum in ætate Canonica per Canones Conciliorum generalium requisita ad Beneficia parochialia dispensatur*; 2) *si dispensetur contra modum in Concilio œcumenico præscriptum*; quoad primum contigit nuper: quod Patronus laicus ad Parochiam præsentaverit Candidatum ætate Canonica destitutum, ast super illa Romæ dispensatum; Ordinarius & præsentationi & dispensationi sese opposuit; & merito: eccur enim ætas canonica per Canones Conciliorum generalium decreta illa fuit, ut intra annum suscipere possit præsentatus Presbyteratum? nisi quia Parochorum est munus residendi, atque per se ipsos functiones pastorales exercendi: equidem non dubitamus, quin Summus Pontifex sacrorum Canonum custos & vindex certior factus ac debitè informatus, ejusmodi Dispensationem revocaret, quemadmodum S. BERNARDUS ep. 108. inquit: *Apostolica Sedes hoc solet habere præcipuum, ut non pigeat revocare, quod à se fortè deprehenderit fraude elicitum non veritate promeritum.* Atque CALIXTUS II. *ep. ad* FRID. III. *non sumus memores, aliquid à nobis esse concessum contra Concordata prædicta, quod, siquid tale factum, ùt sæpe in multitudine literarum aliqua transeunt, non est intentionis nostræ Concordatis ipsis contravenire*; quodsi tamen eo in casu executio dispensationis contra ordinarium, aut ab illo ex jure devoluto provisum urgeretur, nonne fundatum esse Recursum nostrum ad Augustissimum illiúsque Celsissimum Judicium meritò adfirmabimus, ut ejusmodi Dispensationibus resistatur?

§. V.

§. V.

Modum in dispensando Concilium generale Tridentinum *Seff. XXV. C.* 18. *de reform.* præscripsit his verbis: *ficuti publicè expedit legis vinculum quandoque relaxare, ut plenius evenientibus casibus & necessitatibus pro communi utilitate satisfiat: sic frequentius legem solvere, exemplóque potius, quam certo personarum rerúmque delectu petentibus indulgere nihil aliud est, quàm unicuique ad leges transgrediendas aditum aperire: quapropter sciant universi, sacratissimos Canones exactè ab omnibus, & quoad ejus fieri poterit indistinctè observandos. Quodsi* 1) *urgens justáque ratio,* 2) *& major quandoque utilitas postulaverint, cum aliquibus dispensandum esse,* id 3) *causa cognita,* 4) *summa maturitate atque* 5) GRATIS *à quibuscunque, ad quos dispensatio pertinebit, erit præstandum; aliterque facta dispensatio subreptitia censeatur*; en modum quem à QUOCUNQUE, si dispensandum sit, tenendum, Natio germanica jure prætendit, in vim Concordatorum, quibus sese obligavit Sedes apostolica; atque si modus is excedatur, itane non pateat Recursus ad Augustissimum Concordatorum Protectorem, qui observantiam Decreti Concilii generalis jure Concordatorum urgeat, tueatúrque?

§. VI.

Quemadmodum cuilibet Collegio licito vel ex ipsis juris publici universalis principiis facultas competit, statuta condendi ad conservationem sui, ita extra omne dubium est, Collegiis Canonicorum in germania eandem inesse potestatem *a*); dummodo in iis condendis debita servetur ratio *b*); cjusmodi statuta persæpe fuisse læsa testantur tot Ecclesiarum querelæ desuper motæ; atque eo in casu denuo Nationi nostræ germanicæ provisum esse legimus de Recursu ad Augustissimum *Statutorum germaniæ* Protectorem, qui læsiones illas avertat, & vulneri statutis illato medeatur, ceu aperta satis verba sunt *Capit.* Cæs. art. XIV. §. 1. & 3. in aliis Rescriptis Augustissimus palam profitetur *c*).

a) Cf. Diss. Cl. Antonii SCHMIDT *de Imperat. Statut. in Eccles. Germ. Protectore* in Tom. II. Thes. J. E. g. p. 345. seqq.

b) IDEM *l. cit.* §. *V. seqq.*

c) Celebre est Rescriptum Imperatoris, dum Ecclesiis Westphalicis in Bello ultimo non permitteretur libertas electionis, quod inter alia ita habet: Es seye nicht weniger bekannt, daß Ihro kaiserl. Maj. in Dero Wahl-Kapitulation art. 14. §. 1. versprochen haben, denen Kapiteln ihre Privilegia und NB. hergebrachte Statuta und Gewohnheiten uneinbeträchtiget zu laßen, mithin Allerhöchstdieselbe als Reichs-Ober-

Oberhaupt, und obrister Schutz- und Schirmherr sich nicht entbrechen können, diejenige Kapitel, welche in ihren bedrangten Umständen zu Ihro kaiserl. Maj. ihre Zuflucht nehmen, und um Dero allerhöchsten Schutz anflehen, bey ihren Rechten und Freyheiten zu handhaben, und wider alle Eingriffe nachdrucksamst zu beschützen. Cf. Neue Staats-Kanzley T. 5. p. 233.

§. VII.

Famosum porro in præsens exemplum præsto est in Ecclesia Cathedrali Constantiensi, ubi INNOCENTIUS P. XII. cuidam corpore vitiato contra Statuta ejusdem Ecclesiæ præbendam contulit addita DISPENSATIONE in eodem vitio corporis, & quidem *ex potestatis plenitudine*, imploravit Capitulum Augustissimum Ecclesiarum germaniæ & Statutorum Defensorem LEOPOLDUM, qui datis literis Protectoriis ad Oratorem suum Comitem *de Martiniz* an. 1696. Romæ existentem, ut dispensatio factúmque Pontificis retractaretur, effecit *a*); idem INNOCENTIUS Capitulo Cathedrali Wormatiensi receptionem Jacobi *de Boville* nobilitate germanica destituti data Dispensatione prævia sub excommunicationis & interdicti pœna præceperat, ast Imperatore ad instantiam Capituli officium suum interponente Provisio papalis omni effectu caruit *b*); quare dum Statuta Ecclesiarum germaniæ qualitercunque violantur Recursum ad Imperatorem ejusque Judicium aulicum fundatum esse disertè fatetur MOSERUS *c*) dum nuper Canonici tres A. C. in Ecclesia cathedrali Osnabrugensi Præbendas combinare uxoribus moliebantur, Capitulum molimini eorum sese opposuit atque deducta causa ad Cels. Judicium Imperiale aulicum in observantia Statutorum manutenentiam impetravit *d*).

a) Cf. FABRI Staats-Kanzley, T. II.

b) IDEM *l. cit.* HONTHEMIUS *H. D T. prodrom. f.* 562.

c) R. St. Handbuch. Zweytes Buch p. 340. ubi de exceptione fori declinatoria, quam tres Canonici citati opposuere in J. I. Aulico ait: des Reichs-Hofraths-Gerichtsbarkeit ist in der kaiserl Wahlkap. art. 14. §. 1. und des Kaisers Advocatia ecclesiastica gegründet &c. Scripta, quæ in eadem causa prodierunt, vide ibidem.

d) Rescriptum est sequentis tenoris: Zu Osnabrück Domkapitel contra die drey innbenannte Domkapitularen Aug. Conf. resolvirte der Reichs-Hofrath den 28. Aprill 1774. ein Dekret an die drey Domkapitularen Aug. Conf. zu Osnabrück, Ernst August von dem Busch, Philipp Clemor von dem Busch, genannt von Münch, und Ernst Christian

stian von Ledebour; Ihro kaiserl. Maj. hätten nichts anders, als höchst-mißfällig, entnehmen können, was dieselbe dem impetrantischen Domkapitel nicht nur für eine Erklärung zuzumuthen sich unterfangen, sondern auch, gegen die bisherige, und bis nun zu von den zeitlichen Domkapitularen Aug. Conf daselbst agnoscirte, Observanz, sich, mit Beybehaltung der daselbstigen Präbenden, verehligen zu können, glauben, auch, bey einer solcher Gestalt wirklich erfolgenden Verehligung in dem Besitz ihrer Präbenden sich selbst und durch anderwärtigen Schutz zu erhalten, dasselbe bedrohen. Gleichwie in dieser aus denen des heil. Röm. Reichs-Grundgesetzen zu erledigen stehenden Sache kaiserl. Majestät überhaupt der alleinige Richter seyen; als werde denenselben, unter kaiserl. Ungnade, und anderweit-schärfester Ahndung, ernstgemessenst und allergerechtest befohlen, dießfalls der bisherigen unter ihrem Jurament mit-begriffenen Observanz nicht entgegen zu handeln, sondern von aller Neuerung abzustehen, folglich ohne Entsagung ihrer Präbende sich nicht zu verehligen, auch das impetrantische Domkapitel in dem Besitz vel quasi Juris, keinen verheuratheten Domkapitularen zu dulden, nicht zu stöhren ꝛc.

CAPUT III.

De fundato ex LL. germaniæ Recursu ad Judicium Imperiale aulicum quoad LL. particulares Diœcesanas.

§. I.

Ad tertium, quo Jura ac libertates germaniæ infringi possunt & solent, modum facimus transitum, quo in casu læsionis non minus ac in prioribus fundatum RECURSUM esse adfirmamus, videlicet, si legibus particularibus Episcoporum germaniæ tum in- tum extra Synodos latis, vis inferatur atque consuetudinibus legi Pontificiæ contrariis; casus autem est iste haud infrequens: Ecclesiæ germaniæ particulares gaudent legibus ac moribus, quæ contrariæ sunt communibus seu Pontificiis, eo quod istæ aut nunquam fuerunt receptæ, aut etsi receptæ fuerint, per Episcopos aut Synodos sunt abrogatæ, quia non ampliùs Diœcesibus adcommodatæ videbantur; enatis controversiis extra dubium versatur, quin tribunalia Episcoporum germaniæ in decidendo leges Diœcesanas sequi oporteat; verùm si appelletur ad Romanam Curiam vel Nuntiaturam, ejusmodi sententiæ reformantur, ex hoc principio,

quòd

quòd Leges papales Romæ promulgatæ obligent ubique, neque ſemel promulgatæ per Epiſcopos inſcio ſummo Pontifice tanquam Legislatore univerſali abrogari queant; inde, experientia teſte, evenit, vel partem hìc in partibus JUSTE ſuccumbentem, triumphare Romæ vel judices, ne ſententiæ in appellatorio reformentur, ſequi jus commune, quare monent practici, neceſſariam omnino fore notitiam Legum Papalium Romæ tantùm promulgatarum, eò quod lites Romam devolutæ conformiter iis legibus decidantur, etſi in partibus non ſint receptæ.

§. II.

Quàm erronea ſint hæc principia, quàm nocivi Libertatibus germaniæ Eccleſiarum effectus, qui inde conſequuntur, nemo, cui ſaniora principia cordi ſunt, non videt; quocirca tria hìc delibanda veniunt 1) Epiſcopis germaniæ jus eſſe nôn promulgandi leges univerſales ſummi Pontificis diſciplinares, ſi Diœceſibus ſuis non conveniant, 2) jus pariter illis eſſe, abrogandi Leges papales communes ab Anteceſſoribus ſuis acceptatas, ſi illas reperiant ſuis Eccleſiis non amplius congruentes, invito etiam Summo Pontifice, 3) quodſi illis legibus in decidendo dum cauſæ Romam devolvuntur vis inferatur, fundatum eſſe Recurſum ad Auguſtiſſimum jurium germaniæ Protectorem, quo gravamen illatum reparetur.

§. III.

Epiſcopis *jus* eſſe *non promulgandi* legem papalem Eccleſiis ſuis haud convenientem pendet ex eo, an lex papalis Romæ ſolummodo promulgata obliget in ſingulis Eccleſiis? adfirmant id Curialiſtæ plerique omnes, ùtùt ipſi ſummi Pontifices perſæpè teſtes ſint, quòd Leges ſuas obligare haud valent, nisì in ſingulis Eccleſiis fuerint publicatæ *a*); aſt germanis hæc opinio non ſolùm falſa, ſed & Eccleſiæ univerſalis bono nociva, atque cum evidente animarum periculo conjuncta, imo ſyſtemati Eccleſiæ, à Chriſto ipſo determinato haud conveniens videtur, nonne enim Epiſcopi ſuarum Eccleſiarum & ovium proprii Rectores exiſtunt *b*)? etſi mores particulares fidelium & eccleſiarum conſuetudines non omnes ſint & poſſint eſſe cognitæ ſummo Pontifici ceu ipſe BONIFACIUS VIII. *c*) non diffitetur, quis induci poterit, ut credat, Legem Pontificiam Romæ ſolummodo promulgatam obligare ubique? ut prorſus mirum ſit, quòd P. ZECH *Profeſſor Ingolſtadienſis* germanus *d*) doceat: *accedente tempore, intra quod promulgatio facile nobis innoteſcere poteſt, ad nos loqui cenſetur Pontifex per promulgationem*

nem Romæ factam, quæ ſicuti ſonus, ſucceſſivè in remotiora loca propagatur; & alibi: *e*) *non aſſentimur illis, qui reprehendunt Romanos Pontifices, quod alias omnes Eccleſias ad obſervandas romanæ Eccleſiæ conſuetudines adigere conantur f*); fateor non reprehendendos eſſe ſummos Pontifices, ſed aſſentatores illos potiùs, qui plus nimium adulando ejuſmodi Principiis tenaciter inhærent; verùm cùm hàc in re pridem nobis fecerit otium ESPENIUS *g*) ulterius eidem ſuperſedemus.

a) Ceu teſtis eſt INNOCENTIUS III. in *C.* 8. *de fide inſtrum.*

b) Poſiti enim ſunt à Spiritu ſancto regere Eccleſiam Dei, igitur in Eccleſia ſunt ſimul CONREGNANTES, ut itaque Leges papales ſingulas obligent Eccleſias, non eſt dubium, quin Epiſcopis jus competat reviſionis, an ſuis Eccleſiis conveniant, atque promulgationem denegandi, ſi juribus aut moribus legitimis adverſentur.

c) *C.* 1. *de Conſtit. in* 6.

d) In ſuis præcog. jur. Tit. VIII. §. 121.

e) *Ibid.* §. 377.

f) Nonne teſte eodem l. cit. S. GREGORIUS M. *L.* 1. *ep.* 41. diſertis verbis ait: *in una fide nihil officit ſanctæ Eccleſiæ conſuetudo diverſa*, neque S. GREGORIUS adſtringebat AUGUSTINUM, ut omnes romanas conſuetudines induceret in Eccleſiam Anglorum. *Lib.* 12. *ep.* 31. *ad* 3. *interrogat.*

g) *T. II. Tract. de promulgat. Legum eccleſiaſticarum.*

§. IV.

Major videtur ſupereſſe difficultas, in eo, *an Epiſcopi Leges condere queant adverſas Legibus communibus & univerſalibus ſummi Pontificis acceptatis?* qua in re docet celeberr. BARTHELIUS *a*), id juris non competere Epiſcopis, *quia Imperium eſt Hierarchicum, & ſubordinatum, licet enim proprio jure ut verus Hierarcha Princeps Eccleſiæ ſuæ, vel Diœceſi præſit Epiſcopus, non Vicario jure, ſubordinatus tamen & inferior manet reſpectu legis univerſalis ſummi Pontificis, adeoque illam mutare vel tollere non poteſt*, verùm ſi Epiſcopis jus ſit *non promulgandi* legem recens editam ſi Eccleſiarum ſuarum ſtatui non congruat, quemadmodum idem BARTHELIUS *b*) totus repugnat ſufficientiæ promulgationis legis papalis Romæ duntaxat factæ, quare iis pariter non competat jus proprium legem papalem latam & acceptatam aut mutandi, aut penitus lege contraria abrogandi, ſi viciſſitudo temporum aliam omnino legem expoſtulet? eodem jure ſibi à Chriſto tra-

dito

dito tollit legem à se promulgatam, si conditiones ad legem universim requisitæ pereant, quo resistit ab initio legi, ne promulgetur, si Ecclesiæ suæ non conveniat; imperium Ecclesiæ Hierarchicum est quidem, ast nullatenus Monarchicum, sed Aristocratia temperatum, atque Episcopis veluti Conregnantibus proprium Ecclesiarum suarum Regimen est concreditum; ex quo pariter facili negotio colligitur, an & quâ ratione Episcopus inferior existat respectu legis universalis summi Pontificis c)?

a) *Ad Tit. de Constit. p.* 43.

b) *Ibid. p.* 53.

c) Eatenus videlicet, quòd, si lex papalis universalis singulis Ecclesiis sit utilis & adcommodata, non renuet deferre eidem legi, hanc in suâ Diœcesi promulgando.

§. V.

Atque idem jus Episcopi germaniæ exercuerunt pridem tum intra tum extra Synodos; ut constet, quantum juri communi Pontificis summi delatum fuerit exempli adinstar protulisse sufficiat illud PETRI *Archiepiscopi Moguntini*, hic Sec. XIV. proprium Legum ecclesiasticarum tum à se, tum ab Antecessoribus suis conditarum Codicem confecit, Sec. XVI. typis excusum, qui Cap. I. habet: "pro communi Ecclesiarum & Cleri, Civitatum, Diœcesium ac Provinciæ Moguntinæ bono diversas Constitutiones ac Venerabilibus „Patribus felicissimæ recordationis Prædecessoribus nostris vestigiis inhærentes „editas, in diversis Cartulis seu Libellis dispersas, ita ut de quibusdam earum, „an essent Constitutiones provinciarum, an Constitutionum hujusmodi vim „haberent, poterat verisimiliter dubitari, in unam Compilationem seu Libel„lum ad tollendum hoc dubium, ex officii nostri debito, superfluis resecatis, „duximus redigendas, sub certis & consuetis titulis ordinando, quasdam „etiam per novellas additiones nostras juvando causa etiam brevitatis & utili„tatis, *paucula* DE JURE COMMUNI (*Legibus Papalibus*) pro flosculis, fru„ctu tamen non vacuis, admiscendo pro loci & temporis qualitate. Volentes „ergo, ut universi, qui nobis sive Diœcesana lege, sive Metropolitana autho„ritate subesse censentur, *hoc tantum libello*, pro Constitutionibus provincia„libus in futurum utantur, distinctius inhibemus, ne quis in antea pro Con„stitutionibus hujusmodi præsumat in Judicio, vel extra aliis uti cartulis quas „fide carere decrevimus in hac parte hoc sacro Concilio, cui unà cum Fratri„bus nostris & Prælatis aliis præsidemus Autore Domino approbante" ex quibus evidens satis redditur, quod libertatem integram servârint Archiepiscopi

&

& Episcopi, ut pro utilitate suæ Diœceseos Leges ecclesiasticas etiam communi juri Pontificio contrarias condiderint *a*).

a) Vid. BÖHMERUS in *J. E. Protest. Tit. de Constit.* §. 45. *seqq.*

§. VI.

Quodsi igitur EPISCOPIS germaniæ jus proprium competat statuendi Leges pro suis Ecclesiis particulares disciplinares, juri etiam communi seu Legibus summorum Pontificum adversas, absque dubio tanta erit illarum authoritas, ut iis conformiter lites emergentes in Tribunalibus *Episcoporum* finiri debeant; quodsi vero causis ejusmodi via Appellationis ad Curiam Romanam devolutis, eidem Curiæ nihilominus jus sit, eas posthabitis Legibus particularibus Diœcesanis decidendi secundum jus commune atque Leges Romæ duntaxat promulgatas, quæ utilitas Legum Episcopalium in germaniæ foris? atque hoc demum casu adfirmamus, si Leges episcopales germaniæ infringerentur, Recursui ad Jurium germaniæ Protectorem locum esse, secundùm apertam dispositionem *Capit. Cæs. sæpe cit.* §. 1. & 3. ubi cavetur, CONSUETUDINES Ecclesiarum germaniæ illæsas conservandas esse, quanto magis Leges positivas Episcopales, pro bono Ecclesiarum germaniæ conditas?

§. VII.

Interim omne periculum, ne causæ Romam devolutæ adversùs leges particulares germaniæ deciderentur, cessaret penitus, quodsi pro Germania executioni daretur S. Concilii Basileensis Decretum trigesimæ primæ Sessionis *de Causis & Appellationibus &c.* quod incipit: *ecclesiasticæ sollicitudinis studium* a Natione nostra germanica a. 1439. Moguntiæ acceptatum, atque ab Eugenio IV. confirmatum, in quo inter alia decernitur: *si vero quispiam a Sedis apostolicæ immediatè subjecto ad ipsam duxerit appellandum*, CAUSA *per rescriptum usque ad finem litis inclusivè* IN PARTIBUS COMMITTATUR; si enim causæ ad Curiam Romanam devolutæ, prout exigunt *Concordata principum*, in partibus ubi enatæ sunt, per Judices delegatos germaniæ finirentur, nullum foret dubium, quin isti Judices delegati sententias judicum inferiorum, ejusmodi Legibus particularibus innixas confirmarent *a*).

a) Cf. HORIX T. I. Concord. Nat. germ. a p. 216. seq. in famosa causa Spirensi inter Capitulum & Decanum controversa.—Item ejusdem *Tractatus* de Appellationibus & Evocationibus ad Curiam romanam, recusus in *T. II. Concordatorum a p.* 109. *seqq.*

CAPUT

CAPUT IV.

De fundato ex LL. germaniæ Recursu ad Judicium Imperiale aulicum quoad Provisiones Beneficiorum ex jure devoluto.

§. unicus.

Quoad Provisiones beneficiorum ex jure devoluto, quod obtineat Recursus ad Augustissimum jurium germaniæ Protectorem docent plura Judicii Imperialis aulici Conclusa, circa textum præcipuè Concordatorum, in quibus tempus proviso à Papa vel ejus Indultario præfigitur trimestre, ut appareat in loco Beneficii; quam materiam cum solidè exhauriat Responsum Universitatis Wirceburgensis novissimum in causa quæ nuper Coloniæ in Ecclesia S. Severini contigit, idem hic subnectere placuit:

Rechtliches Gutachten

über folgende

FACTI SPECIES.

Im Jahre 1770, den 1sten November, ist Herr Johann Jäger, des löbl. Kollegiatstiftes zu St. Severin in der Reichsstadt Köln Kanonikus, frühe Morgens um 1. Viertel vor 7. Uhr todt im Bett gefunden worden. Die hierdurch erledigte Präbend hat sogleich den nämlichen Tag damaliger Turnarius Capituli Canonicus Gruben dem Clerico Jos Nicol. Parmentier zu conferiren ohnermangelt, welchem auch nächstfolgenden Tag den 2ten Nov. von sämmtlichem Kapitel servatis servandis jedoch cum Clausula: non aliter, quam ipsiusmet impetrantis periculo & jure cujuscunque salvo, nec non servando Capitulum indemne, die wirkliche Possession ertheilet; hiergegen aber Namens Rectoris Magnifici und daselbstiger Universität per Pedellum Universitatis als Notarium coram 2. testibus mündliche Protestation eingeleget, und quævis jura competentia contra quoscunque reserviret sind. Den nämlichen 2ten Nov. Nachmittag hat zwar erstgedachte Universität ihr Nominations-Recht ausgeübet, und in einem darüber ausgefertigten Instrumento Herrn Arnold Decker, Ss. Theologiæ Licentiatum, und des Gymnasii ad S. Laurentium Subregentem, auch Philosophiæ Professorem ordinarium ac publicum, hierzu præsentiret. Dieser aber hat sothane Nomination nicht ehnder, als den 29sten April 1771 bey

ob-

oberwähntem Kapitel und zwar gegen das alte bey allen Stiftern dasiger Reichsstadt übliche Herkommen nicht in debita & consueta forma per unum ex quatuor DD. Consulibus, tanquam Provisoribus Universitatis, & unum ex Decanis quatuor Facultatum, sondern nur per Pedellum Universitatis cum duobus testibus produciren lassen, wessentwegen ihme selbe mit dem Bedeuten, mit dergleichen Notarial-Insinuation an sich zu halten, ohnerequirter zurückgegeben worden ist. Bey sothaner Zurückgabe hat es Capitulum lediglich bewenden laßen, ohne an eine weitere Benennung oder Collation zu gedenken. Herr Decker aber hat eine decimo Kalendas Februarii 1770, welches eben so viel ist, als den 23. Jan. 1771 datirte neue Provisions-Bull zu Rom erhalten, und gegen den Provisum Turnarii Parmentier ein Monitorium unterm 9ten Sept. 1771 erwirket, auch den 27sten Sept. ejusdem dem Herrn Parmentier insinuiren lassen. Dieser hingegen hat die Sache bey dem kaiserl. Reichs-Hofrath anhängig gemacht. Bey sothaner der Sachen Bewandtniß sind Se. kurfürstl. Gnaden zu Köln als Ordinarius superior gnädigst bewogen worden, die oberwähnte Präbend einem Dritteren, nämlich dem Clerico Joan. Frid. Schulten unterm 2ten Oktob. 1771 zu conferiren, welche Collation dem löbl. Kapitel St. Severin annoch in ordentlicher und rechtlicher Zeit, nämlich unterm 16ten Dec. 1771 insinuirt, und der Provisus ohnerachtet der von Arnoldo Decker, und der Universität sowohl, als von vorgedachtem Clerico Parmentier und dessen Collatore Turnario, Canonico Gruben eingelegten Protestation zur wirklichen Besitznehmung zugelaßen worden; Wie solche nachhero unterm 30sten Jan. 1772 von gedachtem Herrn Arnoldo Decker gegen gleichmäßige Protestation des Clerici Schulten mit beygefügtem Vorbehalt: suo periculo & jure cujuscunque salvo, præsertim Domini Schulten, qua provisi ab Eminentissimo & in possessionem missi elapso mense Decembri, cui Capitulum in minimo præjudicare non intendit, endlich ertheilet worden. Da inzwischen der erstere Provisus des Herrn Turnarii Clericus Parmentier eine andere Präbend zu Bonn erhalten, und diese quæst. zu St. Severin in der Reichsstadt Köln resigniret hat; Hat oberwähnter kurfürstl. und erzbischöflicher Provisus v. Schulten gleichmäßig und nach dem Beyspiele des obgedachten Clerici Parmentier sich an den höchstpreislichen kaiserlichen Reichshofrath gewendet, und unterm 13. Febr. und dann 14. April ejusdem anni allerunterthänigste Anzeige und Bitte eingereichet; worgegen Herr Professor Decker das obgedachter Maaßen in Curia romana gegen erörterten Clericum Parmentier

erhal-

erhaltene Monitorium per Notarium cum testibus unterm 23. März 1773 demselben insinuiren lassen, nach erwiderter Gegen-Protestation und Refutation aber endlichen die uns noch nachgesandte allerunterthänigste Vernehmlaßung an höchstobgedachten Reichshofrath übergeben hat: Hieraus nun werden zur rechtlichen Entscheidung vorgeleget zwey folgende

Rechts-Fragen,

1mò: Ob diese Sache mit allem ihrem Einbegriff zum höchstpreislichen Reichshofrath vereigenschaftet, und

2dò: Ob der kurfürstliche Provisus Herr Schulten eine rechtliche Manutenenz und Assistenz des nurgedachten kaiserl. Reichshofraths gegen den nominatum Universitatis Herr Professor Decker sich versprechen könne?

Die erste Frage belangend:

Rationes dubitandi.

Könnte zwar die Jurisdictio Consilii imperialis aulici aus doppeltem Beweggrunde, nämlich

(A) ex qualitate causæ & objecti litis, dann

(B) ob præventionem rei für nicht fundiret angesehen und gehalten werden, maßen

Ad A) 1mò: die Sache pur allein auf die Quæstionem Juris anzukommen scheinet, ob die Præbenda quæst. ex jure devoluto dem Herrn Erzbischof angefallen sey, welche Frage umsomehr dem alleinigen foro ecclesiastico zuständig seyn möchte, als

2dò: Solche aus denen alleinigen Kirchengesäzen entschieden werden müße, die deutsche Reichsgesäze aber, sonderheitlich die mit dem päbstlichen Stuhl errichteten Concordata hierinnen keinen sonderlichen Einfluß hätten; weilen dasjenige, was auch in Decretis Basileensibus, welche etwa als ein Pars Concordatorum angesehen, und zur Erwegung oder Maaßregel mitgenommen werden wollen, von einem Jure devoluto vorkommet, nur incidenter in dieselbe eingeflochten, und eine lesdigliche Wiederhol- oder Bestättigung des Juris ecclesiastici communis seye; zumalen

3tio: Auch in Betreff der Concordaten selbsten die Jurisdictio Consilii imperialis aulici nur alsdann gegründet seyn könne, wann die Sache

einer

einer Seits die Ansprüche des päbstlichen Hofes, anderer Seits aber die Gerechtsame der deutschen National-Ordinarien angehet; in gegenwärtiger Frage aber, wenn man auch zugeben will, daß die Universität zu Köln, welche nur in vim indulti Pontificii die im Monate November erledigte Präbend begeben hat, tanquam extranea betrachtet werden müße, dannoch vielmehr die Jura Capituli tanquam inferioris Collatoris nationalis eingeflochten seyen, von dessen Negligentia inexcusabili, oder im Gegentheil von dessen etwa vorkommen lassen könnenden rechtmäßigen Hindernissen z. B. litis pendentis &c. die Entscheidung abzuhangen scheine; Da nun

4tò: Capitulum als ein Corpus ecclesiasticum ohnstrittig in foro ecclesiastico belanget werden müße, und der Gegenstand selbst, nämlich die in Frag seyende Devolutio Juris conferendi dahin privativè gehöre, so könne dem höchstpreislichen Reichshofrath nicht angemuthet werden, hierinnfalls einer Nullität sich zu exponiren; worgegen

4tò: Nichts verhelfen möge, daß der Gegentheil ein Provisus papalis oder Indultarii, und dermalen sogar auch der vom Turnario ratione oder Nomine Capituli nominirte Parmentier von dem Rechtsstreit abgestanden seye; weilen doch Capitulum dem Decker Possession ertheilet, und tacitè ratihabendo nominationem Universitatis tanquam indultariæ papal s sein Recht ausgeübet, oder demselben vielmehr zu Gunsten Herrn Professoris Decker renuntiiret zu haben scheinet:

Ad B) 6tò: In dem andern Anbetracht, daß auch die Sache auf die ledigliche Concordata ankomme; so scheinet doch dem römischen Hofe hierinnfalls nicht alle Jurisdictio benommen zu seyn, sondern vielmehr aus dem nämlichen Principio und Natura Concordatorum tanquam pacti reciproci, welches von keinem Theile zum Præjudiz des andern einseitig interpretiret werden dörfe, dem römischen Hofe die nämliche Erkänntniß und Richteramt zukommen müße, welches dem kaiserlichen Reichshofrath zugeleget werden will; deme vorausgesetzet

7timò: Jurisdictio saltem concurrens dem römischen Hofe in dergleichen Processen zuständig seyn müße; wie selbe aus dem nämlichen und weitern allgemeinem Grundsatze; quod causæ Beneficiales sint ecclesiasticæ & spirituales, behauptet wird von Barthel in Dissert. gener. Concord. cap. 2. Sect. 3. §. 5. Da nun ferner

8vò: daselbsten schon diese Sache von dem Decker anhängig gemacht worden, die Citatio anfänglich an Parmentier ergangen, und

Herrn

Herrn v. Schulten ebenfalls insinuiret worden ist; so könne auch ratione præventionis in Curia romana die Jurisdictio Judicii imperialis aulici nicht mehr fundiret werden.

Rationes decidendi.

Dannoch aber und dieweilen

1mò: der Hauptgrund gegenwärtigen Rechtsstreits auf die Beobachtung des in Concordatis festgesetzten Trimestris lediglich ankommet, ob nämlich ein Provisus papalis, de cujus provisione in loco beneficii intra tres menses non apparuit, noch nach dessen Verlauf angenommen werden müße? Hingegen

2dò: das Jus devolutum, welches hierinnfalls mit vorkommet, als ein merum incidens zu betrachten ist, und nur insoweit oder des Endes allegiret wird, damit hieraus erhelle, daß Schulten ein legitimum jus contradicendi habe, und ihme dermaßen daran gelegen seye, daß, wann eine Actio mere popularis pro urgenda & conservanda Concordatorum observantia nicht gestattet oder der Reichs-Fiscus gegen derley in der Folge sehr nachtheilige Eingriffe nicht excitiret werden will, wenigst mehrgedachter Schulten mit der Exceptione tua non interest nicht abgewiesen werden darf; In dessen Gefolg

3tiò: zur Entscheidung des kaiserlichen Reichshofraths es mehres nicht bedarfe, als daß implorantischen Professor Decker die Execution seiner Nomination und darauf erfolgter päbstlicher Provision abgeschlagen, er aber Mandatis pœnalibus ad desistendum a violatione Concordatorum & incompetenti Recursu angewiesen werde, dessen natürliche Folge alsdann seyn wird, daß Implorant als der alleinig vorhandene Provisus ordinarii superioris von seinem ohnbefügten Contradictore befreyet, und in der von dem löblichen Kapitel zu St. Severin schon erhaltenen Possesßion geschützet werde; Welchemnach

4to: das vorschützen wollende jus Capituli oder der erregen wollende Zweifel: ob in gegenwärtigem Fall ein jus devolutum ordinarii superioris Platz ergreife oder nicht? nur lediglich Exceptio de jure tertii ist, welche von ersterwähntem Kapitel gegen Seine kurfürstliche Gnaden bis hieher im mindesten nicht gereget worden, und nach schon wirklich anerkannter kurfürstl. Provision fernerhin bey einem geistlichen Gericht nicht mehr entgegengesetzet werden kann, bey dermaligen Foro des Höchstpreislichen Reichshofraths aber gar nicht in Betrachtung kom-

kommet, als welchem bey Abweisung eines ohnbefügten päbstlichen Provisi wenig darauf ankommet, wer der eigentliche Ordinarius seye;

5tò: zu dessen näherer Erläuterung und vollkommenern Beweis, wie weniges dahier bey gegenwärtiger Imploration des kaiserl. Reichshofraths auf Begründung des juris devoluti ankomme, darfe man den wiewohl nicht geschehenen Fall setzen, daß Schulten vom Kapitel selbsten oder dessen Turnario nach fruchtlos verstrichener konkordatenmäßigen Frist z. B. im Monate Februar oder März des Jahrs 1771 providiret worden seye; in diesem Fall wird gewißlich kein deutscher Patriot in Abrede stellen können noch wollen, daß die Sache lediglich aus den Konkordaten entschieden werden, sofort zu dem kaiserl. Reichshofrath geeignet seyn müßte. Eben so viele Befügnisse und Obliegenheit den Allerhöchsten kaiserlichen Schutz vorgedachten Imploranten angedeyhen zu laßen, muß auch höchstobged. obersten Gerichtsstelle zustehen, da derselbe von Seiner kurfürstl. Gnaden als einem ebenfalls deutschen und national Ordinario mit der Provision besagter Präbend begnadiget worden; maßen höchstdieselbe in das jus Capituli succediret sind, und sothane Provision mit dessen gänzlicher Zufriedenheit ausgeübet haben, dergestalten, daß nicht nur besagtes Kapitel dem Proviso Schulten gleich anfänglich unterm 16ten und 18ten Dec. 1771 die gebethene Possesion ganz bereitwillig ertheilet, sondern auch nachhero, wo dem implorantischen Nominato universitatis Decker nach vorgängiger Supplirung der sonst herkömmlichen Form oder dessen beschehener Vorstellung per unum ex Provisoribus universitatis & unum ex quatuor Facultatum Decanis unterm 30sten Junius 1772 gleichmäßige Possesion endlich gestattet worden, ganz deutlich die kurfürstl. Befügniß ex jure devoluto in gegenwärtigen Fällen erkennet und ausdrücklich vorbehalten, demselben aber im mindesten nicht zuwider handeln wollen, sich erkläret hat. In verbis:

> Neo nominato Domino Arnoldo Decker, ad Capitulum vocato per Organum R^mi. D^ni Decani declaratum fuit, ipsi Possessionem concedendam, sed suo periculo & jure cujuscunque salvo, præsertim Domini Schulten qua Provisi ab Eminentissimo & in Possessionem missi elapso mense Decembri, cui Capitulum in minimo præjudicare non intendat. Daß aber

6tò: die deutsche Nation in dergleichen Strittigkeiten eine concurrentem jurisdictionem des römischen Hofes anerkennen, oder ihre deutsche Ordinarios, und jene Provisos Ordinariorum, welche es mit einem Proviso papali

zu

zu thun haben, demselben blinder Dingen überlassen solle, wird wohl mit keinem Fug oder Schein der Billigkeit zugemuthet werden können: zumalen

7mò: in gegenwärtigem Fall man zum Voraus in Gemäßheit der Bullæ Greg. XIII. vom ersten Novemb. anno 1576 anfangend: Quæ in Ecclesiam. Vermög welcher genug seyn solle, daß nur zu Rom die Provision innerhalb 3 Monaten geschehen und daselbsten erweislich seye:

Ut dispositio Beneficii intra tres menses a die notæ vacationis a Sede prædicta fieri deque gratia facta alicubi apparere debeat.

einer widrigen Urtheil schon entgegen sehen muß, da Rom niemalen von dergleichen Bullen und schon darauf eingeführtem Stylo abzugehen pfleget, der kaiserl. Reichshofrath aber umsomehr imploriret werden muß, als die Bulla selbst von Anbeginn widersprochen und gegen die deutsche Nation ohnkräftig erklaret worden: wessentwegen

8vò: mehrere Beyspiele der interponirten Allerhöchst- kaiserl. oberrichterlichen Gewalt oder Schutz- und Schirmrechts der deutschen Kirchenfreyheit, und zwar hauptsächlich gegen vorhero schon an den römischen Hof genommene recourses produciret werden können, welche bey Freyherrn von Cramer in System. Proc. Imp. seu super. Augustiss. Tribun. P. IV. Sect. 7. Tit. 12. a §. 2393 usque 3400 inclus. nur nachgesehen zu werden verdienen, und aus deren merklichen Anzahl billig jene besonders angemerket werden müßen, welche in Betreff des trimestris Concordatorum an dem mehrgedachten kaiserl. Reichshofrath angebracht worden sind, und deßwegen bey Entscheidung der folgenden zweyten Frag in fordersamsten Betracht kommen werden: so wenig also

9nò: der Grundsatz einer concurrentis jurisdictionis Curiæ romanæ von der deutschen Nation in Thesi anerkennet werden mag; eben so wenig kann in dermaligem Fall oder Hypothesi eine Præventio erfunden werden; weilen, wann man auch dahin gestellet seyn lasset, ob das Monitorium oder Citation vom Herrn Decker dem Herrn Parmentier behörig insinuiret oder auch von letzterem, wie doch nicht geschehen, in Curia romana lis contestiret worden seye; so hat doch bekanntlich dermaliger Herr Implorant Herr Friderich Schulten noch niemalen daselbsten sich eingelaßen, und ist ganz offenbar, daß oberwähnte Citation gegen ihn keineswegs bräuchbar oder wirksam gewesen, maßen selbe unterm 9ten Sept. 1771 schon expediret gewesen, das kurfürstl. Kollations- Dekret aber anerst den 2ten Oktob. des nämlichen Jahrs ertheilet worden ist; demnächst

10mò: ist selbe eine Prævention, so gegen einen, wie gegen den andern Provisum ordinariorum zu erwirken von darinnen ohnvermögend gewesen, weilen

Ad

Ad hoc, ut inducatur litis pendentia requiritur, quod à judice competente emanaverit citatio, eaque ad partium notitiam pervenerit, prout latius declarat una cum Mynſing. Cent. 4. obſ. 26. Rebuffus in addit. ad reg. Cancell. Rom. 31. de commiſſo ſagt: ex defectu jurisdictionis Proceſſus eſt nullus ac omnia inde ſecuta, ut Panorm. in C. Significaſti Col. pen. de foro comp. item 7. 2. Q. 1. inprimis; daß aber Curia romana in prima inſtantia nicht Judex competens ſeye, wird deutlich in Concilio Tridentino Seſſ. 24. de reformat. cap. 20. verordnet, und muß in unſerm Deutſchland um ſo genauer beobachtet werden, als ſolches auch die Concordata Principum in dem Inſtrumento acceptationis vom Jahr 1439 beſagen, nemlich durch Acceptation des letztern Decreti Baſileenſis de cauſis & appellationibus, quod incipit: Eccleſiaſticæ ſollicitudinis in verbis:

Quod in partibus ultra quatuor diætas à romana Curia diſtantibus omnes quæcunque cauſæ (exceptis majoribus in jure expreſſæ enumeratis & electionum Eccleſiarum Cathedralium & Monaſteriorum, quas immediata ſubjectio ad Sedem apoſtolicam devolvit) apud illos judices in partibus, qui de jure aut conſuetudine præſcripta vel privilegio cognitionem habent, terminentur & finiantur. Wie nachher Eugenius IV. nicht nur in ſeinen Bullen: Inter cætera deſideria de VII. Id. Febr. 1447. und jener: Ad tranquillitatem de nonis Febr. ejusdem anni, ſondern auch Nicolaus V. in dem Concordato Aſchaffenburgenſi ſelbſt durch die beygeſetzte clauſulam finalem: In aliis autem &c. beſtättiget hat. Woraus ferner

11mò: ganz augenfällig ſich entnehmen laſſet, daß ſothanes zu Rom erlaſſene Monitorium und vermeyntliche Præventio Fori insofern eine kaiſerl. Reichshofraths-Erkänntniß in gegenwärtiger Sache nicht entgegen ſeye, daß vielmehr hieraus ſelbſten eine neue und weit ſtärkere Urſache hervorbreche, wodurch höchſtſelber veranlaſſet werden müße, umſomehr alle Aſſiſtenz dem incompetenti Proviſo Decker zu entſagen, und gegen ihn deſto mehr geſchärftes Decretum de deſiſtendo ab incompetenti Recurſu zu erlaßen, anmit die höchſte Jura 1^{mæ} inſtantiæ Ordinariorum germaniæ zu ſchützen, wie ſchon wirklich in mehrern derley Vorfallenheiten geſchehen, ohne daß man nöthig habe mehrere Beyſpiele hievon anzuführen, da jenes in Sachen des ehemaligen Herrn Grafens von Styrum nun Fürſtbiſchofens von Speyern contra daſiges Domkapitel annoch in friſchem Andenken ruhet, und von deſto größerem Eindrucke ſeyn muß; als nicht nur das verſammelte kurfürſtl. Kollegium ſelbes ſeiner Aufmerkſamkeit und einer an kaiſerl. Majeſtät zu machenden Vorſtellung würdig geachtet, ſondern auch Weyland Se. päbſtl. Heiligkeit Clemens XIII. in einem an

Herrn

Herrn Kurfürsten zu Pfalz im Jahre 1764 erlassenen Brevi deutlich anzuerkennen keinen Anstand gefunden hat. Nichts endlichen zu melden, daß

12mò: wann obdeducirter Maaßen, der höchstp. kaiserl. Reichshofrath tanquam Tribunal seculare ex qualitate causæ ecclesiasticæ vel objecti litis tanquam Judex incompetens, und wie in diesem Anbetracht nothwendig folgen mußt, inhabilis nicht angesehen werden kann; die anbey vorspiegeln wollende Præventio von darumen völlig hinwegfalle, weilen dieser Einrede Fori præventi zu renuntiiren, sine periculo nullitatis in des theils freyer Willkühr stehet, und in gegenwärtigem Fall wirklich von sothaner exceptione fori præventi eben dadurch abgegangen worden ist, weilen schon mehrgedachter Implorat Herr Professor Decker bey höchstp. Gerichtsstelle auf geschehene Communication und Vorladung erschienen, und seine Vernehmlaßung nunmehro eingebracht, folglich, wie er in diesem Anbetracht gekönnet, die Jurisdictionem mehrged. höchster Gerichtsstelle anerkennet, und prorogiret hat; weilen nun hierdurch

13tiò: alle vorausgesetzte Zweifelsgründe in ihrem völligen Unwerth dahinfallen, und einer weitern Widerlegung gar nicht bedarfen;

Als sind wir des rechtlichen Dafürhaltens, daß die aufgestellte erste Frage affirmative zu beantworten seye.

In Betreff der andern Frage:

Ob der kurfürstl. Provisus Herr Schulten eine rechtliche Manutenenz und Assistenz des nurgedachten kaiserl. Reichshofraths gegen den nominatum universitatis Herrn Professor Decker sich versprechen könne?

Rationes dubitandi

Vermeynet zwar der nominatus universitatis Implorat. Herr Professor Decker bey höchstpreisl. kaiserl. Reichshofrath ein obsiegliches Urtheil, und durch dessen Assistenz die ruhige Possession der Præb. quæst. gegen den kurfürstl. und erzbischöfl. Provisum v. Schulten erlangen zu können; alldieweilen

1mò: die dem v. Schulten ertheilte erzbischöfl. Provision offenbar null und nichtig seye; maßen selbe zur Zeit geschehen seye, wo die Präbend schon zwischen zweyen Provisis, deren einer, nämlich Jos. Nicol. Parmentier in dem Besitz schon eingeschoben gewesen, der andere aber, nämlich erstged. Herr Decker davon zwar widerrechtlich abgehalten und ausgeschlos-

geschlossen worden, doch seinen stärkern Titulum gerichtlich auszuführen angefangen hatte, im Streit befangen war, in welchem Fall in der Kirche ganz ohngewöhnlich und unerhört seye, daß ein Bischof ein ohnerfindliches Jus devolutum sich anmaßen, und eine ihme nicht zuständige gratiam: si neutri ertheilen, folgsam andurch gegen die Intention der Kirche, welche derley Beneficial-Processen äußerst verabscheuet, und so viel möglich zu vermeiden oder zu hindern, und auf's wenigste abzukürzen suchet, arg. Regulæ canc. de surrogandis collitigantibus und gegen die deutliche Verordnung gemeiner geistlichen Rechten, nämlich cap. 1. & 2. ut lite pend. nihil innov. in 6., dann Clem. si duobus 1. eod. Tit. aus einem Rechtsstreit zwey erwecken wolle; hierdurch

2dò: seye sogleich in Anbetracht des Kapitels als Collatoris Ordinarii inferioris ein justum impedimentum, nämlich lis pendens vorhanden gewesen, welches erstgedachtes Kapitel von einer negligentia in conferendo umsomehr entschuldiget habe, als in erstangeführten geistlichen Rechtsstellen alle Collatio ihme untersaget werde, folglich könne auch cessante negligentia inferioris kein Jus devolutum von dem Superiore ordinario behauptet werden; anbey

3tiò: sey offenbaren Rechtens, daß ohnehin eine wirkliche Collatio beneficii ex quocunque Titulo sive jure conferendi nicht Statt habe, wo keine Erledigung einer Präbend vorgefunden wird, in facto aber seye wichtig, daß, da nur dreyerley Arten einer Erledigung in denen Rechten vorkommen de jure & facto simul, de jure tantum, de facto tantum, keine aus allen dreyen hier angewendet werden könne; maßen

4tò: schon vom ersten Novemb. an der Parmentier vom Turnario vermittels dessen Nomination oder Provision einen Titulum wenigst coloratum darzu erhalten, und sogleich auch darauf folgenden Tags den 2ten Novemb. zur Possession gelassen worden; und ob zwar

5tò: die Universität diese Possession als factisch nur erachtet, folglich die Präbend de jure annoch erlediget zu seyn behauptet hätte; so seye doch die Sterbstund des Vorfahrers Canonici Jægers nach vorhandenen verschiedenen medicinischen Gutachten sehr ungewiß, folglich das jus nominandi universitatis sehr strittig und zweifelhaft gewesen, auch wann mehrgedachte Universität aus Verabscheuung der Kösten, wie leichtlich hätte geschehen können, davon abgestanden wäre, würde nicht allein kein Mensch nach Verlauf 6 Monaten an ein jus devolutum gedacht haben, sondern es würde alsdann vermög der Regulæ cancellariæ

riæ de surrogandis colligantibus Parmentier in dem ruhigen Besitz allei-nig haben belaßen werden müßen; Hingegen

6tò: seye in Anbetracht des Implorat de facto von dem wirklichen Besitz der Präbend abgehaltenen Professoris Decker keine vocatio de jure vorhanden gewesen; weilen nach Eingeständniß und einiger Behaup-tung des Implor. v. Schulten der Todsfall des Canonici Jæger, wodurch vorher die Präbend quæst. erlediget worden, den 1sten Novemb. als in Mense papali sich ereignet hat; in welchem ohnstrittig der Universi-tät das jus nominandi zukomme, anmit habe selbige durch ihre Nomi-nation ex jure cesso Pontificis einen legitimum Titulum, oder wenigst jus ad beneficium ertheilen können; Wie dann

7mò: kein Anstand vorwalte, daß selbe tempore legitimo, nämlich sogleich Tags darauf den 2ten Nov. solche Nomination auf die Person des Herrn Professor Decker verfüget und gefertiget habe, worüber das bey-liegende Instrumentum notariale die rechtsbürdige Probe herstellet; ferner

8vò: sothaner Nomination könne die angebliche Ermanglung einer rechtsbehörigen Insinuation binnen der concordatenmäßigen 3 monatli-chen Zeitfrist nicht entgegen stehen; anerwogen die Universität als In-dultaria perpetua, welche gewöhnlichermaßen auf jedesmaliges Ansuchen solches Indultum neuerlich von 5 zu 5, nun aber von 7 zu 7 Jahren zu erhalten pfleget, und als ein inclytum corpus germanicum nationale de-nen ordinariis germaniæ mit Fug gleich geachtet werden möchte eines, an-dern Theils aber

8vò: diese allzugeringe 3 monatliche Zeitfrist von datumen auf die-selbe gar nicht passe, weilen das päbstliche Indultum die Bedingniß deutlich enthalte, daß innerhalb 6 Monaten nach dem Benennungs-tage eine neue Provisio bey dem heiligen Stuhl gebethen, und der apo-stolischen Kammer auch übrigen die Gebührnissen entrichtet werden sollen, sonst aber nach Ablauf berührter Frist die Präbenden besagtem Stuhle zu anderweiter Vergebung vorbehalten verbleiben, anders hin-gegen von niemanden conferiret und erhalten werden können, die Ren-ten inmittels dem Kapitel heimfallen sollen. In verbis:

Ipsæque personæ sic nominatæ intra sex menses a die collationis & provisionis aut cujusvis alterius dispositionis de canonicatibus & præbendis, ad quos illas nominari contigerit, novas provisiones super illis à dicta sede impetrare, & litteras apostolicas desuper in totum expedire, ac jura Ca-meræ apostolicæ, ac aliis propterea debita persolvere teneantur, alioquin

dictis

dictis sex mensibus elapsis provisi eorundem canonicatuum & præbendarum fructus interea suos non faciant, sed illi ad metropolitanam Ecclesiam Colon. ejusque Capitulum pertineant, & incommodum & utilitatem ipsius metropolitanæ Ecclesiæ applicari debeant, canonicatus vero & præbendæ hujusmodi vacare censeantur eo ipso, possintque per alios ab eadem sede duntaxat libere impetrari, & impetrantibus suffragatur, atque competat via executiva, ejusque robur & effectus, perinde, ac si prædicti canonicatus & præbendæ per obitum apud prædictam sedem vacavissent, & de illis sic per obitum vacantibus eisdem impetrantibus provisum fuisset. Deme zufolg

9nò: durch die alleinige Universitätsbenennung das ganze Geschaft nicht erlediget werde, sondern der Pabst annoch nach Verlauf 3er ja 6 Monaten zufolg besagten Vorbehalts darüber nach Willkühr verordnen möge, auch niemanden anders das Collations-Recht, als dem römischen Stuhl devolviret werde, somit trete dahier die gemeine Rechtsregel wiederum ein, quod ab Indultario Pontificis ad hunc fiat devolutio; und ob man zwar

10mò: dem Pabst die Gewalt, die in Concordatis bestimmte Zeit in odium ordinariorum zu verlängern, in Thesi nicht eingestehet, so können doch derley denen Indultis angehängte Bedingnissen nicht verworfen werden; weilen der gesunden Vernunft und natürlichen Billigkeit ganz ähnlich seye, daß, wenn der Pabst das ihme ex Concordatis zustehende Recht aus bloßer Milde deutschen Nationalen für ewig oder auf eine Zeit übertraget, derselbe seiner Freygebigkeit und Gnade gewisse Bedingnissen und Schranken setzen könne; zumalen

11mò: die deutsche Nation selbe schon durch übliche Observanz genehmiget zu haben scheine, dann ein von dem Kurfürsten in vorigen Jahrhunderten ernannter Præbendatus, welcher die Form des päbstlichen Indulti gar nicht beobachtet hätte, seye nach Verlauf 8 Monaten erst bestättiget, und in dem Besitz der Präbend belaßen worden; allerdings

12mò: erheische solches die Dankbarkeit, daß die päbstliche der Nation zugelegte Gnaden nicht mit Haß und widrigen Ausdeutungen vergolten, oder wegen eigennütziger Erschnappung einer Pfründ die vom Pabsten billig gefundene Bedignissen angefeindet, und doch dessen Indulta verlanget werden wollten; ja der allgemeine Nutzen der deutschen Nation selbst müße hierinnfalls eine mehrere und vernünftige Nachgiebigkeit einflößen, damit nicht der römische Stuhl, wann dessen Begnadigungen mit gegenseitiger Verfolgung begegnet würde, führohin damit rückzuhalten veranlasset werden dörfte. Ohnehin

13tiò:

13tiò: könne in Anbetracht der kölnischen Universitäts-Nominationen niemalen gesagt werden, quod non apparuerit intra 3 menses à die notæ vacationis in loco beneficii, alicui de illo apostolica authoritate provisum fuisse. Da nicht nur das der Universität vom Pabsten gestattete Indultum jedermänniglich bekannt, sondern auch bey der Universität nominiren und constiren gleichsam eines seye, dermaßen, daß eine weitere Insinuation ganz ohnnöthig und überflüßig scheine; gestalten zu sothaner Benennung neuer Personen, nämlich Rector und 4 Provisores Universitatis, dann 4 Decani Facultatum durch den Pedell eingeladen werden, sodann am bestimmten Tag und Stund auf dem Stadt- oder Rathhause zur Wahl sich öffentlich versammeln, selbe in Gegenwart eines Notarii und Zeugen vornehmen, den Ernennten zur Abstattung des gewöhnlichen Eids berufen laßen, welcher alsdann bey dem in großer Anzahl auf dem Rathsplatz versammelten und den Ausschlag erwartenden Volk von Bürgern und Studenten vorbeygehet, auch von diesen die Glückwünschungen empfanget, wodurch mit großem Unterschied von jenen bey dem weit entlegenen römischen Hof durch geheime Gnadenbriefe beschehenden Collationen, in einem Tage das Gerücht durch die ganze Stadt sich verbreite, und die Ernennung dergestalt bekannt gemacht würde, daß niemand sagen könne, non apparere provisum esse; All diesem trete noch hinzu, daß

14tò: nicht einmal die Concordata den Modum, quo debeat apparere provisus, bestimmen, sondern vielmehr die Bulla Gregorii XIII. quæ in Ecclesiam deutlich verordne, daß es genug seye, wann nur binnen 3 Monaten das Beneficium conferiret, hernach mit Publication nicht geflissentlich verzögeret werde, und vollkommen den Modum eines jeden Willkühr überlasse, in verbis:

Declaramus concessionem Nicolai Papæ locum omnino non habere, quod ordinarii aut alii Collatores prædicti post lapsum trium mensium ex die notæ vacationis beneficii disponere possint de ullis beneficiis prædictis ... De quibus intra dictum tempus trium mensium per romanum Pontificem ac dictam sedem qualiscunque gratia vel dispositio aut concessio facta fuerit ... Illi quibus deinceps gratiæ hujusmodi concedentur, earum concessionum fidem & testimonium, intra tres menses a die notæ vacationis in loco beneficii hujusmodi, vel dictis collatoribus significare vel in ipso beneficii loco publicare *quoquo modo* teneantur. Welche Bulla

15tò: außer Zweifel in dem deutschen Reiche recipiret seyn müße, maßen das Breviarium praxis imperilis aulicæ darauf buchstäblich sich beziehe. Titulo 62. §. 9. Menses papales currant a die vacantis beneficii Sedi apostolicæ noti, intra quos provisus etiam suam provisionem in loco beneficii notificet: addita allegatione dictæ Bullæ disertis terminis: *vide Declarationem seu diploma Papæ Gregorii XIII. de 1ma Nov.* 1576 als eine solche qualiscunque promulgatio

16tò: müße angesehen werden, daß ab Seiten der Universität gleich bey der Nominato turnarii Clerico Parmentier vom Kapitel voreilig gestatteten Possession, daß derselben zuständige Indultum (ohnehin Stadtkündige) angekündet, alles daraus eröfftetes Universität gedeyhliches Vorrecht vorbehalten, und gegen vorherige Possessions-Ertheilung als ein widerrechtliches Attestatum protestiret worden seye; überdieß

17mò: habe der Rector Universitatis v. Meer, welcher ein Mitglied des löbl. Kapitels zu St. Severin gewesen, die am 2ten Nov. wirklich verfügte Nomination auf die Person des Herrn Professor Decker ohnmittelbar darnach allen und jeden bekannt gemacht, und besonders dem Dechanten vorgedachten Stifts verkündet: Infra scriptus attestor, quod immediate post hanc nominationem unanimem in favorem A. R. D. Arnoldi Decker S. Th. L[ti] & Gymnasii Laurentiani Professoris ac Subregentis mihi factam R[mum] D. Decanum præfactæ collegiatæ intra paucos sequentes dies amicabiliter requisiverim, quatenus prædicti ab universitate nominati possessionem dignaretur facere accelerari. Sig. Coloniæ hac 9. Augusti 1771. J. C. von Meer, Can. sancti Severini. Und wann schon

18vò: eine vom Dechanten beschehene Erklärung beygebracht wird, daß jenes, so von einer Ihme geschehen seyn sollender Notification in des Decker Vorstellung enthalten, wahrheitswidrig seye; so werde doch dieser durch Auftragung eines Eyds leichtlich dahin zu bringen seyn, einzugestehen, daß die Notification Ihme durch oberwähnten Rector und dem Decker selbst beschehen seye, auch allenfalls durch Zeugen zu erweisen seye, daß obgedachter Herr Bürgermeister Herresdorf als ältester Universitäts-Provisor die Wahl vollzogen zu seyn, mehrmalen geäußert habe. Eben so wenig

19nò: könne das übliche Herkommen im Wege stehen, daß ein Nominatus Universitatis per Provisorem & Decanum Facultatis vorgestellet werden müße; anerwogen dieses eine bloße willkührliche Zierlichkeit seye, worauf es wesentlich nicht ankomme, und welche ohnehin erst

zu

zu geschehen pflege, wann die Universität vollkommen versichert ist, daß ihr Benennter zur wirklichen Possession gelangen werde; zumalen

20mò: sothane Vorstellung ohne solenner und förmlicher Zusammenrufung des Kapitels nicht geschehen könne; diese hingegen zu erhalten in der Macht des Nominati nicht gestanden seye, die anerbotene Jura Capituli, ohne deren Empfang selbes zusammen zu treten nicht pfleget, anzunehmen verweigert worden, einfolglich streite die dermalige Exceptio oder Protestatio Capituli dessen eigenem Facto entgegen und entschuldige die Universität wegen unterlassener sothaner lediglichen Formalität hinlänglich; demnächst

21mò: seye die in Concordatis bezielte Bewegursach, warum die Kundmachung päbstlichen Provision binner gewisser Zeitfrist bestimmet wird, ihrer Wesenheit nach zu gehöriger Zeit dadurch erreichet worden, daß der Nominatus die Attentata Capituli zu Rom eingeklaget, novam Provisionem nach der Vorschrift des Indulti gebethen und erhalten, anbey Citationem nachgesuchet, und unterm 27sten Sept. 1771 intimiren laßen, welche nicht nur die Präbend quæst. eines Theils litigiosam gemachet, annit einer Devolutioni juris conferendi allen Weg abgestricket habe, sondern auch andern Theils der anmaßlichen Provision des implorantischen Schulten, welche erst unterm 2ten Oktober gedachten Jahres gefertiget ist, annoch zuvorgekommen, sofort wegen dem, dem päbstlichen Stuhl auch post Concordata noch zuständigen Jure simultanei concursus vorzuziehen seye, wie solches die deutschen Rechtsgelehrten selbst behaupten, namentlich

Branden in Collectan. super Concordatis quæst. 6. §. 18.

Sed & hic notabiliter observandum erit per hoc concurrentiam non excludi, unde si casus eveniret, quod Pontifex sive post tres menses in jam dictis mensibus, sive in ipsis mensibus ordinariorum conferret beneficium & collationis dies esset Prior collatione ordinarii, non est dubium, quin à Pontifice provisus, provisum ab ordinario rectè excludat. Papa enim cum omnibus ordinariis concurrit, ut patet ex responso Mandosii infra notab. 1.

Add. Nicolarts Comp. Prax. benefic. ex Concord. dubio 11. §. 3. *& 5. per totum.* Sogar

22dò: komme die pro fundamento des implorantischen Herrn v. Schulten und zu Begründung des Juris devoluti Sr. kurfürstl. Gnaden allegirte Negligentia Capituli dem implorantischen Nominato Decker zu statten, und begründe vielmehr dessen auf die Präbend quæst. habenden justum titulum anteriorem, wegen welchen eine weitere Devolútio oder erzbischöfliche Collation

lation nicht Platz habe greifen können; dann da Capitulum als ordinarius Collator, zu dessen Gunsten die Concordata germaniæ die 3 monatliche Frist bestimmen, bey der von nominato Decker per Pedellum tanquam Notarium & testes unterm 29sten April veranstalteten Zusendung des Instrumenti Nominationis keinen andern Defectum, als jenen debitæ formalitatis, nämlich omissæ præsentationis per consulem unum ex Provisoribus & Decanum unum ex quatuor Facultatibus alias consuetæ, entgegen gesetzet, in gehörig- auch gewöhnlicher Art die Nomination annehmen zu wollen sich nicht abgeneigt gezeiget; so habe selbes hierdurch den Verfluß des Trimestris nachgelassen, und dem ihm allenfalls angefallenen Juri conferendi renuntiiret, die indultarische Nomination des Herrn Decker aber anmit ratihabiret, und die eingeständigte Unterlaßung einer fernerweiten Collation habe schon dem Decker sein ex provisione papali habendes Recht bestättiget, wie durchaus in Anbetracht des inferioris Collatoris von denen Canonisten gelehret wird, daß dessen post lapsum semestris anerst verfügte, wiewohl an sich nichtige und ohnkräftige Collation per patientiam & acquiescentiam superioris kräftig und gültig werden könne. Conf. cap. licet 3. cap. litteras 4. & cap. dilecto filio 5. de supplend. negligentia Prælator. ac tradit Gloss. in cap. nulla 2 de concess. Præbend. præcisis his verbis:

Nisi de patientia toleretur, & in summar. citat. cap. litteras 4. de supplend. neglig. Prælator. expresse dicitur, si is, ad quem spectat beneficii collatio, lapso tempore Lateranensis Concilii conferat, non valet collatio, *nisi de misericordia toleretur*; licet enim superior non possit ratificare seu convalidare dictam Collationem beneficii, utpote ipso jure nullam, & invalidam ex cap. auditis 29. de election. potest tamen illud conferre de novo, eo quod ad ipsum propter negligentiam inferioris jus conferendi sit devolutum, Abbas in citat. cap. litteras 4. de supplend. negligent. Prælator. Num. 2. & Ancharan ibidem, etiam Num. 2. & quia nova hæc collatio videtur tacite fieri, dum superior institutum de patientia seu misericordia tolerat, ideo Glossa in cit. cap. litteras rectissime dicit præcisis his verbis:

Quod sola patientia dat hoc jus talibus institutis, non ex illa institutione ex tunc, sed ex nunc ex tali patientia, utpote quæ vim novæ collationis obtinet. Sonderheitlich

23tiò: habe Capitulum noch nachhero, nämlich den 30sten Jan. 1772 mehrerwähntem Imploraten Professor Decker die wirkliche Possesion ertheilet, sofort ausdrücklich und facto quodam positivo denselben anerkennet; worgegen

24tò:

24tò: der Vorbehalt des dem v. Schulten etwa zukommenden Rechts und beygehängte Clausul: suo impetrantis periculo, nichts vermöge; maßen doch wahrbleibe, das Capitulum als immediatus ordinarius, ad quem pertinuisset collatio tempore elapsi trimestris, unterm 29sten April ihn nicht gänzlich als seines Rechts verlustiget erkläret, und abgewiesen, sondern dermalen auch die wirkliche Possession, in quantum de jure valere potuit, seines Orts ertheilet, einfolglich einem juri devoluto superioris keinen Platz offen gelassen habe; nebst deme

25tò: aber der vorherige Collitigans Clericus Parmentier durch Benennung eines Turnarii in der Stiftskirche Ss. Cassii & Florentii zu Bonn, welcher durchaus keinen, der mit einem andern vorherigen Beneficio versehen wäre, annehmen wollte, im Decemb. 1771 eine andere Präbend erhalten, und durch derselben Possessions-Ergreifung auf die strittige Präbend quæst. zu Köln ipso facto renuntiiret, wodurch vermög der bekannten Regulæ cancellariæ de subrogandis collitigantibus ein neues Recht dem nominato Decker zugewachsen seyn würde, wann auch dessen vorheriges Recht ex nominatione universitatis & provisione papali noch nicht so sehr befestiget gewesen wäre; und so gar endlichen

26tò: aber nur gedachter Clericus Parmentier unterm 31sten Dec. 1771, 4ten und 7ten Jan. 1772 ausdrücklich in favorem des nominati Decker sothane Präbend und alles darauf haben mögendes jus proprietatis & possessionis resigniret oder vollkommen abgetreten, und an selben übertragen.

Rationes decidendi.

Hingegen aber ist in rechtliche Betrachtung zu nehmen, daß bey kaiserl. Reichshofrath, wo diese Streitsache anhängig ist, und obdeducirter Maaßen allerdings wegen ihren lediglichen Bezug auf die Concordata germaniæ dahin gehöret, kein anderer Beweis erforderlich seye, als nur jener, daß der ab universitate nominirte Decker auf die in mense Novembri qua papali erledigte Präbend vermög der Concordaten als der alleinigen diesfallsigen Richtschnur oder Maaßregel kein Recht mehr ex nominatione universitatis, qua Indultariæ haben könne; alldieweilen

1mò: nur erwähnte Universität als indultaria ex cessione des römischen Hofes kein mehreres noch weiteres Recht haben mag, als dem Pabst selbsten zustehet; daß nun

2dò: eine päbstliche Provisio ihre gänzliche Kraft alsdann verliere, wann der Provisus selbe innerhalb 3 Monaten, à die vacationis notæ in

loco Beneficii angerechnet, nicht dermaßen legaliter dem Collatori ordinario bekannt machet, ut possit dici apparere de eodem provisum, ist ein bey denen deutschen Rechtsgelehrten ganz ausgemachter Satz, maßen

3tio: aus der pragmatischen Concordaten-Geschichte bekannt ist, daß unsere deutsche Nation durch die in jener gefährlichen Spaltung zwischen dem Pabst Eugenio IV. und sogenannter Felice V. ergriffene Neutralität und Acceptirung deren hiehin einschlagenden Dekreten des Basler Concilii von allen römischen Reservationen, die sogenannte Clausam in corpore juris communis allein ausgenommen, sich gänzlich frey gemacht, und sothane Beybehaltung vorerwähnter Basler Dekreten, anmit obengedachte Freyheit vom Pabste Eugenio IV. per Bullam: ad tranquillitatem zur Erkänntlichkeit des ihme bezeugten Gehorsams, anmit wiederum hergestellten Kirchenfriedens zum Voraus, und gänzlich bestättiget erhalten, bis der Nation selbsten wiederum gefallen würde, dem Pabst einige Recompensation und Erkänntlichkeit einzugestehen; welche in denen nachhero errichteten sogenannten Aschaffenburger Concordaten erst bestunde, sofort derselben lediglicher vom römischen Hofe selbst ausbedungener Buchstab die ganze Richtschnur ausmachet, wornach die von erstgedachten römischen Hof gegen die Ordinarios behaupten wollende Jura abgemessen werden müßen; in solchen aber

4to: ist es nur erwähnten päbstl. Hof gefällig gewesen, gegen die vorhero erstberührter Maaßen der Nation gänzlich zugestandene völlige Abstellung aller Reservationen nur einige, und zwar hauptsächlich die alternativam æqualium mensium sich auszubedingen, doch mit beygesetzter dieser namentlich und bedinglicher Einschränkung, daß sothane päbstliche Provision innerhalb 3 Monaten von dem Tage der in loco Beneficii bekannt gewordenen Erledigung angerechnet, erscheinen, oder beygebracht und erwiesen werden müße; wobey dann

5to: in ganz besondere bey Erwegung gezogen zu werden verdienet, was gestalten gedachter passus Concordatorum Aschaffenburgensium in terminis omnino affirmativis & generalissimis, quoties vero bey nicht erfüllter vorausgesetzter Bedingniß oder nach fruchtlos verstrichenen trimestri denen ordinariis Collatoribus eine ganz freye und ohngebundene Collations-Befügniß in Anbetracht dieser in mensibus papalibus erledigten Präbenden eben so, wie sie in vorhergehendem passu in ihren eigenen mensibus ihnen zugestanden worden, wiederum eröffnet, und eingestehet, anbey mit diesem allein sich begnüget, daß nur gedachte Ordinarii

dinarii während des annoch laufenden Trimestris von sothaner Collation sich enthalten, in verbis:

„Quoties vero aliquo vacante beneficio in Januario, Martio &c. non „apparuerit provisum intra tres menses a die notæ vacationis in loco bene„ficii (*ex tunc* & non antea ordinarius vel alius *de illo libere disponere* „*possit*"). Wie solches sehr wohl anerkennet, der sonsten dem römischen Stuhle gewißlich nicht abgeneigte P. Pichler. Jur. can. lib. 3. tit. 5. num. 55. præfata Concordata germaniæ, si a Papa provisus intra trimestre non apparuerit, scilicet cum effectu, absolute collationem concedunt inferioribus & ordinariis collatoribus, omnemque ulteriorem reservationem terminis generalibus, qui in hac materia favorabili ample & generaliter accipiendi sunt, auferunt; sic enim §. 4tò sonant, quod per quamcunque aliam reservationem gratiam exspectativam aut aliam dispositionem sub quacunque verborum forma factam vel faciendam nolit impedire Papa collationem inferiorum reservationibus aliave quavis dispositione authoritate nostra factis vel faciendis non obstantibus quibuscunque. Ergo semper & quotiescunque, & ex quacunque causa non providit Papa intra tres menses, collatio devolvitur ad Collatores ordinarios. Add. Reiffenstuel ad Jus can. lib. 3. tit. 5. n. 565. Schmalzgruber ibidem num. 321. Grenek in Exam. Jur. can. lib. 3. tit. 5. q. 63. Worgegen

6tò: zum Behuf des Imploranten ein vorschützen wollendes Impedimentum nichts dienen mag, nämlich daß schon Parmentier mit dieser Präbend versehen, auch zu derselben Besitz vom Kapitel schon wirklich aufgenommen, somit vorgedachte Präbend schon damalen strittig gewesen seye; dann nebst dem, daß eines Theils man in facto nicht absehen könne, wie die vorergriffene Possession des Parmentier ihn an der gebührenden Kundmachung habe behindern können, maßen vielmehr dieser Umstand eines wirklich vorhandenen Contradictoris ihn hätte verleiten sollen, mit solcher Insinuation desto sorgfältiger fürzuschreiten, zumalen Capitulum in Extractu protocolli capitularis vom 2ten Novemb. 1770 wegen vorhandenem Zweifel der Sterbestund nur bedinglich & jure cujuscunque salvo, ipsius nominati periculo, den Parmentier angenommen, und nachhero den 29sten April 1771 dem Imploraten Decker vorgeworfen hat, daß ihm von dem Tage seiner Nomination an bis dahin nicht die mindeste Hinderniß in dem Wege geleget worden seye, welche verweisliche Erklärung nominatus sowohl, als Rector universitatis ohne aller Exception und Protestation angenommen haben; so wird

andern

andern Theils hierinnfalls auf kein auch noch so rechtmäßiges Impedimentum geschehen, weilen die denen päbstl. Collationen ratione alternativæ mensium præfigirte 3 monatliche Frist als eine Condition, qua non impleta & purificata, ordinariis, jus conferendi antiquum & per Decreta Basileensia jam antea illimitate resuscitatum nunc saltem eo tempore reviviscere debeat, statuiret worden; in derley Fällen aber, wo certi dies & termini per modum conditionis in ordine ad finiendam aliquam obligationem verordnet, oder verwilliget werden, kein Impedimentum denen Rechten nach attentiret zu werden pfleget.

Juxta L. 31. ff. de cond. & demonst. & l. 4. C. de condit. infert. Add. Clem. un. de concess. Præb. non vacantis.

Sodann in dem buchstäblichen laut der Concordaten einiger Vorbehalt impedimenti legitimi von dem päbstlichen Hofe nicht bedungen worden; folglich auch fernerhin zum Nachtheil und längerer Ausschließung der potestatis ordinariæ von Lehrern oder Richtern nicht in dem mindesten Betracht zu nehmen seye: Ein solches zeiget auch

7mò: der Anfang und Ursprung der eingeführten Reservationen selbst, daß derselben Grund in dem jure concurrentis cum Episcopis omnibus totius orbis jurisdictionis pontificiæ, und daraus erwachsende jure præventionis oder simultanei concursus in collatione beneficiorum geleget worden, wegen verschiedenen übeln Folgen aber, und schändlichen Uebereilungen in Conferirung der Beneficien, forderſamst aber weilen die Ordinarii dem päbstl. Hofe vorzukommen äußerst besorget waren, und diesem fast alle Gelegenheit sich in die Beneficien-Begebung einzulaßen abgeschnitten haben, anerst die Reservationen, und zwar die erstere per decretales in corpore juris, nimirum in 6to Bonifacii VIII. clausas, insonderheit quoad beneficia in Curia vel apud sedem per obitum vacantia erfolget seyen, weilen in diesen zwar dem Pabsten die beste Gelegenheit zu præveniren anhanden, und doch derselbe öfters von denen Bischöfen durch besondere des Endes zu Rom aufgestellte Mandatarios, Agentes, Procuratores, oder Vicarios Episcoporum bevorgekommen, und behindert worden ware.

Vid. Rigant. Comm. in Reg. I. Canc. I. P. num. 5. cum alleg. ibid. Conf. Barth. Diss. 3. de Concord. cap. 2. n. 6.

Woraus dann wiederum bestättiget wird, daß nicht nur allein in Reservatione clausa in corpore juris communis ein gewißer und zwar nur ein monatlicher Terminus, sondern auch in denen andern nach und nach

nach weiter erbreiteten Reservationen anderweite nach Umständen gleichwohl längere termini per modum conditionis stricte verordnet worden seyen. Zumalen

8vò: Unter andern Ursachen und schädlichen Folgen, wegen welchen die deutsche Nation die päbstl. Reservationen und Exspectativen abgeschaffet haben wollte, auch jene gewesen, daß die Kirchen zu lang sich ihres Dienstes beraubt sehen mußten, der Pabst in seinem obersten Hirten-Amt, und nothwendig auch nützlicherer Ober-Aufsicht über das allgemeine Wohl der ganzen katholischen Kirche behindert, die jurisdictio ordinaria nicht nur geschmäleret, sondern auch allzulang mit andaurender Ungewißheit verzögerlich behinderet, hieraus endlich Collisionen und unter zweyerley Provisis nachhero kostsplitterlichen Processen zu Stöhrung des Friedens und Eintracht unter Geistlichen, auch des Gottes- und Kirchendienstes selbsten erfolgeten, welche Ungewiß- und Streitigkeiten supposita retentione aliquarum reservationum nicht besser als durch Præfigirung eines gewissen und perpetuirten termini verhütet werden möchten, da selber ein für allemal ohne Rücksicht auf andere zu neuen Streitigkeiten Gelegenheit gebende Ursachen, und Hinderniß-Ausflüchte ohnverletzliche Schranken setzen sollte. Wie gleichmäßige Ursach in Anbetracht eines dem Mandatario per Rescriptum apostolicum bestimmten Monats ad acceptandum beneficium à die notæ vacationis in loco beneficii angerechnet gegeben wird; ut tam diuturnis vacationis quam multis fraudibus & litibus occurratur. Und Cramer in System. Proc. Imp. Sect. 7. tit. 12. de causis benefic. §. 2398. begreifet solche Ursachen ganz kurz: *Ne diuturna nimis beneficiorum vacatio damnum inferat Ecclesiis, neve nimis diu anceps relinquatur Collator ordinarius*; In dessen Gemäßheit

9nò: das deutsche Reich, ohne dessen Consens kein neuer und in dem klaren Buchstaben nicht angedeuteter Verstand denen Concordaten gegeben werden mag, vorlängst diesen Passum verstanden und ausgedeutet hat, da es der Bullæ Gregorii XIII., vermög welcher ad excludendos ordinarios Collatores genug seyn solle, quod intra tempus trium mensium per romanum Pontificem qualiscunque gratia vel dispositio aut concessio facta sit, licet necdum in loco beneficii præsentata vel intimata fuerit, durch den höchstpreislichen Reichs-Hofrath feyerlichst widersprochen, und auf dem bisher deducirten buchstäblichen Verstand ohnabweichlich bestanden; vid. Reichs-Hofraths-Conclusum vom 3ten Julii 1747 in vollständiger Sammlung von Actis publicis und Staatsschriften unter Franz I. Tom. 6. cap. 5. pag. 206. & seqq. Welchemnach

10mò: eine Menge Præjudicia vorgeleget werden könnte, kraft deren ersterwähnter kaiserl. Reichs-Hofrath in rechtlicher Befolgung Art. XIV. Capit. Cæsar. gegen die Provisos papales, welche ihre Provision intra trimestre zwar erhalten, in loco beneficii aber nicht behörig insinuiret haben, denen provisis ordinariorum die kräftigste Assistenz hat angedeihen lassen; wie aus denen ad quæstionem primam schon angezeigten Beyspielen bey Cramer loco citato hauptsächlich jenes vom 16ten Oct. 1753. in Sachen Canonici Mantels oder Frau Fürstinn und Abtißinn zu Essen und Thoren contra Carolum Raimond puncto Præbendæ Thorensis. auch ferner das neueste vom 13ten März 1770 in Sachen v. Wrede zu Meschede Freyherrn contra v. Morsey Freyherrn, Dom-Kapitularen v. Beverförde und das Dom-Kapitel zu Osnabrugg nachgelesen, und aus erstern forderſamst in Erwegung genommen zu werden verdienet, daß der Modus, quo debeat apparere provisus, in erforderlicher Insinuation oder in Ueberreichung der Original-Bulle bestimmet werde: daß aber

11mò: die nämliche Freyheit dergleichen in mense papali erledigte Beneficia zu conferiren, welche nach Verlauf des concordatenmäßigen Trimestris auf 6 Monaten den ordinariis inferioribus zukommet, auch denen ordinariis superioribus auf 6 andere Monate zuständig seye, wird eines weitern Beweises wohl nicht bedarfen, maßen die concordirenden Reichsstände, die eine sowohl, als die andere gegen die allzuweit getriebene römische Reservationen zu begünstigen, und die aus gemeinen Rechten zukommende Befügniß und Freyheiten wieder herzustellen und zu schützen gemeynet waren, auch deßwegen geflissentlich den Buchstaben der Concordaten ex tunc & non antea ordinarius *vel alius, ad quem illius dispositio pertinebit*, de illo liberè disponat, einem, wie dem andern angemessen haben; zumalen

12mò: die Decreta Basileensia, welche oberwähnter Maßen einen hauptsächlichen Theil der deutschen Concordaten ausmachen, sonderheitlich jenes Sess. 31. so anfängt: Placuit divinæ pietati, die im Concilio Lateranensi verordnete Devolutions-Ordnung ausdrücklich bestättiget in Verbis:

Quod siquis: . . . aliter quovis modo disposuerit, eo ipso sit irritum & inane, collatioque hujusmodi ac provisio seu quævis dispositio ad superiorem proximum devolvatur, qui similiter habeat providere: quod si non fecerit ad alium superiorem proximum devolvatur, gradatim usque ad summum Pontificem ascendendo. Wie auch die deutsche Nation in der zu Ende des nämlichen Decreti nachgesetzten Modification auf vorgedachte Lateranensische Devolutions-Ordnung sich deutlich berufet, und selbe allen ordinariis, sie mögen den Namen haben, wie sie wollen, gegen die römische Provisionen beybehalten und geschützet wissen will; in Verbis:

Supplicatur tamen sacro Concilio, ut declarare dignetur, quod vigore horum Decretorum non intendit tollere inferioribus ordinariis tempus Lateranensis Concilii, quodque ante ipsius lapsum non habeat locum præventio. Sonderheitlich

13tiò: verdienet sothane Concordaten-Begünstigung die von Sr. kurfürstl. Gnaden an den v. Schulten verfügte Provision, welche nebst den bisher erwähnten Devolutions-Recht auch noch das Jus nativum Episcopi tanquam ordinarii Collatoris in regula respectu omnium beneficiorum suæ Diœcesis zum Grund hat, vermög dessen eine Collatio Episcopi auch gültig ist, wann sie schon binnen der einem Patrono zustehenden Zeit ausgeübet wird, wie weitläuftig behauptet Carolus Molinæus in comment. ad Reg. Cancell. Rom. ad Reg. de infirmis resignantibus num. 60. & in casu de patrono laico in Verbis:

Hæc est vera & communis sententia, & imperite loquuntur Doctores, qui dicunt collationem ordinarii reconvalescere consummata negligentia patroni, & deterius labuntur, qui putant hujusmodi collationem patrono intra tempus veniente annullandam esse per sententiam & causa cognita, hoc est enim contra textum rotundum in C. decernimus XVI. q. 7., ubi ad præsentationem patroni infra tempus venientis de novo ordinatur Ecclesia, non obstante priore ordinatione Episcopi, tanquam ipso facto tunc demum irrita sit, videlicet patrono debitè præsentante; debet enim textus ille integrè & cum sua causa accipi, & sic probat, quod patrono negligente remanet valida non in vim taciti consensus patroni, nec quasi superveniente causa confirmante, ut Doctores vulgo male loquuntur, sed *ex primitiva sua & ordinaria virtute & potestate & sic disserte & proprie loquendo, non reconvalescit, sed non resolvitur &c.* Idem num. 64. Aut vero Episcopus exspectavit patronum per totum tempus juris, & tunc etiam libere providebit, non proprie ex novo jure quæsito & ad se devoluto, sed jure suo primitivo, quod hactenus habebat non liberum, sed nunc liberum habet remoto servitutis obstaculo, ut inquit Card. Flor. quamvis pendente illo obstaculo vel impedimento non cucurrerit ei tempus Concilii Lateranensis; de quo in C. nulla. & in C. Quia diversitatem. de concess. Præb. valet collatio, sive facta sit infra Semestre ecclesiastici vel infra Quadrimestre laici patroni, sive facta sit ultima die anni vel secundi semestris vacationis in ecclesiastico vel ultima die decimi mensis in laico, quia utroque casu non confert jure devoluto, sed proprio & primitivo, quamvis priore casu jure nondum liberato sed commutabili, secundo vero casu jure libero & incommutabili. Porro quamvis ordinarius Episcopus pendente patroni tempore mero quodam jure conferre possit, non tamen ob id gravari possit, nec anticipare tenetur; ne periculum

culum subeat actus nugatorii, imo non solum non tenetur, sed nec debet de honestate; ne quid admittat, unde postea verecundetur, ut in c. decernimus XVI. q. 7. &c. Welchen Satz ebenderselbe auf die Præbendas inferiorum collatorum und capitulorum anwendet, ibid. num. 75 & sic quemadmodum in Beneficiis patronatus statim quidem valet libera collatio Episcopi contra omnes, sed resolubiliter respectu patroni tantum; ita hic statim quidem valet collatio Episcopi contra omnes alios a Capitulo, sed resolubiliter respectu ipsius Capituli & formæ consuetæ, alioquin nisi Capitulum illam pro hac vice remittat, & collatarium Episcopi sine alia præsentatione & collatione recipiat, resolvetur collatio Episcopi &c. da hingegen eben derselbe von denen römischen Provisionen intra tempus patroni vel collatoris inferioris das Gegentheil behauptet, num. 68. & 69. nämlichen: quod talis pontificia provisio prorsus nulla sit, nec unquam convalescat, quia ambitiosa est, odiosa ac subreptitia & sic funditus nulla, econtra collatio ordinarii favorabilis est, & in jure communi actu fundata, nisi quatenus illius juris utilitatem servitus patroni (vel jus inferioris collatoris) remoratur, vel impedit, qua cessante collatio Episcopi remanet in naturali suo vigore. Welchemnach

14tò: da capitulum binnen seinem frey offen gestandenen Semestri keine collation verfüget, jene aber, welche Seine Kurfürstl. Gnaden kraft bischöflicher Macht an Implorant. v. Schulten vollbracht haben, nicht allein nicht anstreitet, noch resolviret wissen will, sondern vielmehr dem bischöflichen Collatario mehrbesagtem v. Schulten die wirkliche Possession ganz willig ertheilet, und sogar dessen zuständiges Recht ausdrücklich durch beygesetzte Clausul: salvo jure præsertim Domini Schulten, qua provisi ab Eminentissimo & in possessionem missi elapso mense Decembri, cui Capitulum in minimo præjudicare non intendit, geschützet und gewahret hat; so findet allerdings der Innhalt art. 14. Capit. Cæs. seine gänzliche Anwendung, worinn die unförmlichen römische Provisionen als ungebührend und rechtswiedrig erkläret, auch alles kaiserl. Beystandes verlustiget, hingegen die Handhabung deren einem jeden Erz- und Bischofen zuständigen Befugnissen oder Ordinariats-Gerechtsamen festgesetzet wird; maßen die bischöfliche Macht sowohl die aus Versäumung anderer Collatoren und Patronen devolvirten Beneficien binnen der rechtmäßigen Frist zu conferiren, als auch die einem jeden Bischofe ursprünglich zukommende eigenthümliche Authorität und Gewalt auch ausserhalb gedachter Devolutions-Frist in der denen niedrigen Collatoren oder Patronen zuständigen Zeit seine Kirchen mit geistlichen Dienern zu versehen, und diesen die gestiftete Pfründen zu vergeben, nach erst weitläuftig angeführter Rechs-Lehr des berühmten Corol. Molinæi zu sothanen Rechten ohnstrittig gehöret.

Resolutio Rationum dubitandi.

Hiergegen können die weitwendig ausgeführten Zweifels-Ursachen nicht verhelfen; Sintemalen

Ad 1. daß eine collatio beneficii inter duos controversi denen ordinariis verbothen seyn solle, nicht so rechtsbeständig geachtet werden mag, als es Implorat. Seits vorgegeben wird; Massen

(a) Espen. Jur. Eccles. T. 1. P. 2. Tit. 24. cap. 5. num. 24., und Carolus Molinæus in comment. ad regul. cancell. de resignationibus num. 421. als berühmteste des französischen und deutschen Kirchen-Rechts besterfahrne Lehrer, dieses Verboth nicht in Uebung zu seyn behaupten; und zwar letzterer mit dürren folgenden Worten:

Responsum dicti cap. 2. in desvetudinem abiit, & consequenter potestas providendi & conferendi, quia interim patronis & prælatis ecclesiasticis ablata erat & soli Papæ reservata, per clausulam finalem dicta Clement. 1ma ad eosdem ordinarios, ut prius rediit. Et ita notorie observatur &c.

(b) Rigant selbst in reg cancell. comm. in reg. canc. ad reg. 29. mit denen daselbst allegirten DD Peleo Tondut. Rebuffo und Rota rom. auch Card. de Luca eingestehet, daß selbes in Frankreich nicht mehr recipiret seye; Woraus

(c) Ad Ordinarios Germaniæ ein gleiches Argument mit Grund gefolgeret wird, da auch in Anbetracht der deutschen ordinarien ihr Gewalt Beneficia zu conferiren nicht mehr gebunden ist, als deutlich in denen Concordaten enthalten ist, welche jedoch von einer reservatione oder prohibitione potestatis conferendi Beneficia litigiosa nicht die mindeste Erwähnung gethan, sondern nur in Anbetracht des juris communis, die einzige reservationen Beneficiorum in curia per obitum vacantium bestätiget haben. Und billig kann behauptet werden, daß die nämliche Freyheit, welche die französischen Ordinarii für sich allegiren, auch den deutschen Ordinarien zustehen müsse, in wie weit das Gegentheil durch deutliche Buchstaben des Aschaffenburger Concordats nicht erweislich gemacher wird; Massen eben dasjenige, was denen Franzosen die Sanctio pragmatica zugeleget, denen Deutschen das Instrumentum acceptationis Decretorum Basileensium de anno 1439 erhalten, und die darauf erfolgten Bullæ Eugenii IV. und Nicolai V. gewähret, sodann die Ratificatio Concordatorum Aschaffenburgensium selbst bestätiget hat. Sogar

(d) Will der gelehrte Curialist Pitonius auch außer-Deutschland und Frankreich sothanes Verboth nur auf jenen Fall restringiren, wo einer von beeden Collitiganten Platz machet, und hieraus eine Vacatur behauptet werden will, nicht aber wo beede noch vorhanden sind, und ihrem vermeyn-

ten

ten Recht insistiren, hingegen aus einem andern rechtmäßigen Titulo ein Dritterer ein Jus conferendi hat:

Prohibitio enim (verba sunt Pitonii) tota præsentandi (sic & conferendi) lite pendente derivatur ex text. c. I. & II. ut lite pendente. in sexto, qui loquitur de casu, quo duobus præsentatis litigantibus alterum cedere vel decedere contingat; non autem quando ambo vivunt, & nemo cessit liti: & sic hujusmodi prohibitio non applicatur ratione casus, minusque ex identitate rationis; quia quandoquis ex præsentatis cessit vel decessit, præjudicaretur superstiti per novam alteram præsentationem, provisio Ecclesiæ traheretur in longum, & sic duplex adesset præjudicium tam præsentati superstitis, quam Ecclesiæ &c. Item idem alleg. I. n. 3. Dispositio textus c. I. & II. ut lite pendente. In sexto non tollit tertio compatrono jus præsentandi lite pendente inter duos præsentatos ab aliis patronis.

Welche Lehre in gegenwärtigem Fall des Ordinarii superioris Collations-Recht wider den Nominatum ab Indultario Pontificis ex diversitate tituli in concordatis & jure communi fundati gänzlich schützet. Nichts zu melden

(e) daß Res vel Præbenda litigiosa eigentlich in odiosis, wie besonders die restrictio Facultatis Ordinariorum seyn würde, erst per litis contestationem werde, welche doch von Parmentier niemalen geschehen; anbey ist

(f) die von der Curia romana erlassene Citation dem Parmentier alleins insinuiret worden, dem Kapitel aber und Sr. kurfürstl. Gnaden als Collatoribus ganz unbekannt geblieben, und überdieß

(g) an sich illegitima und nulla gewesen, wie ad 1m. qm. schon weitläuftig deduciret, und aus denen in vim concordatorum mitgeltenden Decretis Basileensibus und Concilio Tridentino ob incompetentiam curiæ in 1ma Instantia erwiesen worden ist, folglich hat selbe auch keinen effectum juris oder affectationem Præbendæ tanquam litigiosæ nicht erwirken können.

Eben diese Reflexionen passen auch

ad 2. wo die litis pendentia als ein legitimum impedimentum excusans a negligentia Capitulum & consequenter juris devoluti ad superiorem exclusivum statuiret werden will; Wo ferner

(a) billig in facto widersprochen zu werden verdienet, daß anfänglich und pendente semestri capituli a 1ma Febr. usque ad ultimam Jul. über die Präbend quæst. irgendwo litigiret worden seye; wie das vorausgesetzte daher recapitulirende Factum deutlich ausweiset, nämlich die Präbend quæst. wurde per obitum Joannis Jæger den ersten Novemb. 1770 erlediget. Implorat. Decker hat die Insinuation seiner Nomination intra trimestre in concordatis

datis præscriptum verabsäumet, und post semestre Capitulo S. Severini ceu ordinario inferiori ad conferendum & libere disponendum competens inutiliter elapsum intra aliud semestre juris devoluti Episcopo ceu Ordinario superiori vigore juris communis & concordatorum quæsitum das zu Rom erhaltene Monitorium oder citationem cum nova provisione romana erst am 27sten Sept. 1771 dem Parmentier, nicht aber dem Kapitel noch dem Erzbischof insinuiren lassen. Folglich ist Præbenda quæst. vacua gewesen, noch hat tempore durantis semestris capituli eine lis existiret, anmit haben Archi Episcopo Coloniensi als ordinario superiori & nativo die Hände zu conferiren per litem capituli impeditivam nicht gebunden seyn können, sodann

(b) wird dasjenige hieher wiederholet, was schon ad quæst. Imam deduciret worden, daß nämlich die vom Implorat. erregen wollende quæstio de jure devolutionis in gegenwärtigem Fall eine Quæstio oder Exceptio de jure 3tii seye, so nicht den Implorat. Decker, sondern das Capitulum S. Severini als Ordinarium inferiorem angehet, und alsdann auszumachen seyn würde, wann gedachtes Capitulum gegen den Imploranten v. Schulten puncto juris devoluti handeln würde, welches doch wahrscheinlicher Weise niemalen geschehen wird, noch auch nach schon aktenmäßiger widerholter Anerkennung der Erzbischöflichen Befügniß geschehen mag;

Ad 3. usque 6. inclus. wird die vacatio Præbendæ dieser Gestallten hergestellet, daß in Anbetracht des de facto zwar ad possessionem gekommenen Parmentier die Präbend doch allezeit de jure erlediget geblieben; in Anbetracht des Implorat. aber hatte zwar selber ex nomine ein jus ad Beneficium erhalten, so daß eine vom Ordinario intra trimestre unternehmende Begebung rechts- und concordat-widrige gewesen seyn würde, dieses jus ad Beneficium aber hat nach Verlauf 3 Monaten wiederum exspiriret, sofort hätte vom 1sten Febr. an die Präbend als vacans de jure & facto simul vom Kapitel conferiret werden können. Wie auch die nachherige von Sr. kurfürstlichen Gnaden in Ihrem Semestri verfügte Provision diese Erledigung de jure & respective de jure & facto simul zum Grund hätte.

Ad 7. kommt es nicht darauf an, wann die Nomination der Universität geschehen, sondern ob und wann dieselbe als nomine Pontificis facta dispositio binnen der in concordatis bestimmten Zeit behörigen Orts und in rechtmäßiger Form dociret und eingebracht worden seye. Gestallten

Ad 8. die von Universitäten und andern Indultariis verfügende Provisionen unter der dießfallsigen Verordnung der concordaten mitbegriffen zu achten sind, bis das Gegentheil oder eine widrige Observanz concludenter hergestellet werde. Worzu aber

Ad 9. usque ad 13. incluſ. die denen Indultis papalibus angehängten Bedingnissen nicht hinreichen; als welche gleichwohl in ihrer Maaß, sofern die Indulta pure gratuita und gratioſa sind, in odium Indultariorum & eorum, qui ab Indultariis nomine Pontificis proviſionis gratiam impetrant, wirksam seyn, auch den Terminum die novam proviſionem zu Rom nachzusuchen, um daselbst die taxas conſuetas Cameræ apoſtolicæ und andern Officialen auszuzahlen auf 6 Monaten dergestallten verlängern können, daß wegen dessen nicht Befolgung kein Proviſus ehender seines Rechts verlustiget werde, und in so weit lassen sich die ferner angebrachten prudential oder politischen Ursachen hören. In odium Ordinariorum hingegen, in so weit nämlich selbige, die nach 3 Monaten per concordata zugestandene Freyheit libere de ejusmodi beneficiis diſponendi zu reſtringiren scheinen, oder alsdann eine nochmalige neue Reſervation sothaner Beneficien in sich begreifen, denen Proviſis die Freyheit anders, als in die Hände des Pabstes sothane Beneficia zu reſignirẽn benehmen, werden sie billig als ohnkräftig null und nichtig verworfen, und sind in diesem Anbetracht in Deutschland niemalen anerkannt, oder in Uebung gebracht worden. Ja die lang poſt concordata erst eingeführte novæ proviſiones papales werden coram Capitulis oder Ordinariis niemals angebracht, weilen sie bey selben keine Wirkung machen können, nachdem der Proviſus ab Indultario auf die Präsentirung seiner Nomination allso gleich den Besitz des Beneficiums zu erlangen pfleget, wie die Indulta selber dadurch supponiren, da sie die pro petenda nova proviſione bestimmten 6 Monaten a die collationis & proviſionis aut cujusvis alterius diſpoſitionis de Canonicatibus Præbendis, ad quas illos nominari contigerit, ſibi factæ anrechnen, und die Proviſos ad reſtitutionem fructuum verbinden; mithin sind dergleichen clauſulæ irritantes concordatis contrariæ denen Ordinariis nicht legaliter bekannt, und in eine Streitfrage niemalen gezogen worden. Gestallten aber dermalen diese Frage in odium Ordinariorum aufgeworfen wird, so wird dem obrigst richterlichen und höchsten Schutz- und Schirmamt Ihrer kaiserl. Majestät nach Vorschrift Capitul. Cæſareæ Art. 14. hiergegen als einen unerlaubten Eingriff in die concordaten gerechteste Verfügung zu treffen, allerdings zustehen, und obliegen. Die in ratione dubitandi 1ma zur Schlußfolg gesetzte Regula, quod ab Indultario Pontificis ad hunc fiat devolutio, ist dem textui concordatorum: quoties vero &c. schnurstracks zuwider, nicht in des Namens einer Regel ganz unwürdig, und das in ratione dubidandi 12ma vage angeführte Beyspiel eines Nominati ab Archi-Epiſcopo Indultario, welchem nach 8 Monaten eine nova Proviſio ertheilet worden, verdienet

dienet gegen andere bey höchstp. kaiserl. Reichshofrath authentisch vorliegende und in contradictorio erfochtene Beyspiele gar keine reflexion, noch umständliche Beantwortung, bis selbes mit allen Umständen, und in rechtsbehöriger Form beygebracht werde. Daß ferner

Ad 14. der ledigl. ungewisse in der Stadt Köln verbreitete Ruf von beschehener Nomination als eine hinlängliche Notification nicht geachtet werde, zeiget die bisherige Observanz, vermög welcher das Instrumentum Nominationis mit allenfallsiger Beylag des Indulti papalis, und der Nominatus selbst sogar per Provisorem & Decanum ex 4. Facultatibus præsentiret worden ist;

Ad 15 den modum insinuationis betreff. ist nicht nur der natürliche Verstand des buchstäblichen Inhalts concordatorum: apparuerit provisum, daß solches durch Vorzeigung des Collations- oder Nominations-Urkund beschehen müße, sondern es zeigen auch dieses die in Rat. decid. angeführten kais. R. Hofraths-Conclusa, und die Bulla Greg. XIII. selbst, aus welcher gegen die Curiam und die Provisos Indultariorum allzeit ein bündiges Argument genommen werden mag, erforderet deutlich, concessionum ejusmodi fidem fieri; dahingegen das quoquo modo publicare nur besagen will, daß nebst der Vorzeugung des Collations-Briefes keine certa solennitas in publicando Ex. c. ex cathedra vel per affixionem ad valvas Ecclesiæ Beneficii nicht vorgeschrieben, sondern eines jeden Orts-Gewohnheit und Herkommen überlassen werde. Obwohlen

Ad 16. erstgedachter Erklärung des Gregor. XIII. obangezeigter massen in Deutschland mehrmalen feyerlichst widersprochen, und an derselben Reception niemalen gedacht worden ist; welche sofort gegen ausdrückliche R. Hofraths-Conclusa durch einen Privat-Verfasser des angeführten breviarii prax. imperialis nicht herzustellen ist.

Ad 17. Durch die bey Possessions-Nehmung des Parmentier nomine Universitatis verfügte Protestation und Reservationem juris sibi competentis ist zwar die Befügniß und der geneigte Wille zu nominiren angedeutet, nicht aber eine wirkliche Nomination wie erforderlich beurkundet worden. Wann aber das ledigliche Wissen, daß der Universität ein jus nominandi zustehe, die ordinarios Collatores zu excludiren hinreichend seyn solle, würde die per Concordata in verbis:

Ex tunc ordinarius ... liberè disponere possit, so allgemein gestattete oder vorbehaltene Freyheit niemalen Platz haben; da auch aus dem Monate selbst die päbstliche Befügniß schon sattsam bekannt, und doch derselben wirkliche Ausübung auf sothane 3 monatliche Frist beschränket ist.

Ad 18. & 19. Die allegirte Anzeige an den Stifts-Dechanten muß in facto nach allen Umständen, wo selbe, und auf was Art auch in welcher Qualität dem gedachten Stifts-Dechanten, und zu welchem Ende geschehen seye, erst erwiesen werden, und alsdann wird sich in jure darüber annoch disputiren lassen, wie weit selbe dem sämmtlichen Kapitel als ordinario Collatori præjudiciren könne; die Herresdorffische überall, außer am rechten Ort verbreitete Zeugschaft, fallet mit der oben beseitigten allgemeinen Stadtkündigkeit hinweg.

Ad 20. & 21. Wird nicht auf Ermanglung der Formalität, sondern auf die Zeit hauptsächlich gesehen, dann, wann auch wirklich den 27sten April ein Provisor und Decanus den Nominatum præsentiret haben würden, würde dannoch Capitulum berechtiget gewesen seyn, nach schon verflossenen concordatenmäßigen Trimestre dem Nominato die Possession abzuschlagen, folglich auch die des Endes anerbothene Jura capituli nicht anzunehmen; wie vielmehr

Ad 22. die im Sept. erst und zwar nur an Parmentier beschehene insinuatio Monitorii Curiæ romanæ oder citationis cum nova provisione romana dießfalls zu spät gekommen. In dem andern Anbetracht aber, daß selbe nova provisio noch vor der Erzbischöfl. Collation ex jure devoluto eingelanget, sofort ob concurrentem potestatem Pontificis ex jure præventionis der Erzbischöfl. Collation vorzuziehen seye, wird sothanes jus præventionis oder simultanei concursus gänzlich in Deutschland dem römischen Hofe abgesprochen. Dann wann schon das Decretum Basileense de collationibus beneficiorum sess. 31. quod incipit: placuit divinæ pietati, nach Aufhebung aller anderer Reservationen in dem jure præventionis etwas nachgiebiger gewesen; so hat doch die deutsche Nation in dem Instrumento acceptationis de an. 1439 durch beygefügte modificatio: supplicatur tamen sacro Concilio, ut declarare dignetur, quod vigore horum Decretorum non intendit, tollere inferioribus ordinariis tempus Lateranensis Concilii, quodque ante ipsius lapsum non habeat locum præventio, hiergegen sich zu verwahren gesuchet, und nachhero von Eugenio IV. durch die Bull ad tranquillitatem §. 3tio super observatione vero & modificatione Decretorum eorundem die vorbehaltene mehrere Freyheit zugesagt, und in Concordato Aschaffenburgensi §. in aliis autem bestätiget, erhalten, wie annebst in letztgedachtem Concordato Aschaffenburgensi durch die allgemeine Worte: Quamvis aliam dispositionem sub quacunque verborum forma, dann: de illo liberè disponat, das jus præventionis deutlich genug ausgeschlossen wird, wie gegen die eigennützige superficielle Lehr des Branden und Nicolarz andere grundsame geistlichen Rechts- und deutschen

Staats-

Staats-Lehrer sonderheitlich Bartel in Differt. 2da five Gen. de Concord. cap. 2. sect. 3. num. 5. seq. idem Diff. 3tia five speciali de Concordat. cap. 4. num. 7. & 8. und die Verfasser des Werkleins: Concordata Nationis germanicæ integra præsertim tom. III. in der rechts- und geschichtsmäßigen Erörterung einiger die Concordata nat. germ. betreffender Frage pag. 32. mit unhintertreiblichen Gründen behaupten.

Ad 23. ad excludendum jus superioris collatoris würde zwar hinlänglich gewesen seyn, wann Capitulum als immediatus collator nur einen einzigen positivum actum gethan hätte, durch welchen es den nominatum Universitatis oder provisum papalem annehmen zu wollen erkläret hätte, weilen alsdann es eben so viel gewesen seyn würde, alswann es sua Authoritate neuerlich die post trimestre von allem vinculo reservationis entledigte Präbend, evacuata licet & annihilata priori provisione papali, providendo eidem Præbendæ de eadem persona conferiret, folglich auch seine Collations-Befügniß ausgeübet hätte. Da aber im Gegentheil Capitulum ausdrücklich nebst der unschicklichen Insinuations-Art auch die Verspätung derselben bis auf den 6ten Monat dem nominato Decker verwiesen in verbis: „Venerabile Capitu„lum thäte sich allso höchstens verwundern, wie derselbe sich habe einfallen „lassen, auf eine solche unschickliche und unziemliche Art seine angebliche „provision Decano & Capitulo per Pedellum universitatis & duos Testes nach „Ablauf schier sechs ganzer Monaten notificiren zu lassen; Decanus & Capi„tulum könnten sich zwar nicht vorstellen, daß dergleichen illegale Vorschrift „von Seiten der Universität genehmiget und gebilliget würden ꝛc. & infra„: indem nichts mehr dergleichen von ihm mehr würde angenommen werden, und doch auch keinem andern diese nun gänzlich freygestandene Präbend conferiret hat; so kann nicht mit Wahrheit gesagt werden, daß es entweder den nämlichen provisum papalem acceptiret, oder die ihm per Concordata gestattete Collations-Befügniß intra tempus legale Conc. Lateranensis geübet und gebrauchet habe: zumalen eine päbstl. Collatio post lapsum trimestris, ad quod per modum conditionis stricte talis potestas ejus conferendi restricta fuit, tanquam in se nulla & irrita nach oben ausgeführten Lehrsätzen nicht tacite hat reconvalesciren können.

Ad 24. & 25. Da ferner die unterm 30ten Jänner 1772 beschehene Possessions-Ertheilung nach dem schon verstrichen gewesenen Termino capituli vor sich gegangen, und sogar nachdem schon Superior ordinarius seines juris devoluti sich bedienet hatte, so ist selbe ex defectu potestatis in capitulo null und nichtig gewesen, und hat weder dem superiori præjudiciren, weder dessen

sen proviso sein jus quæsitum benehmen, weder in præjudicium istius dem proviso papali eines beylegen können; aus welcher nämlichen Ursach

Ad 26. & 27. die Regula cancellariæ 29. de subrogandis collitigantibus nicht anbringlich, und die vorgegebene resignatio expressa in favorem D. nominati Decker nicht vortheilhaft hat seyn können; nebst dem daß erst allegirte Urkund bey genauerer Einsicht mehr einen auf den römischen Agenten Herr Ludovici ausgestellten Mandato de resignando, als einer wirklich beschehenen Resignation ähnlich seye, folglich annoch unvollkommen, und unförmlich, oder wenigstens tanquam facta sub reservatione vel sub conditione reservativa beneplaciti Sedis apostolicæ, pro ut tanquam conditionalis, & in favorem secundum Jura canonica & Stylum Curiæ romanæ aliter sive absolute fieri non potuit, bis zu der neuerlichen Erklärung des consensus und Abstattung des gewöhnlichen Eyds in Curia noch abänderlich, mithin von keinem gänzlichen Rechtsbestand gewesen; Wie dann selbe durch eine nachhero legaliter sowohl coram ordinario Episcopo & Capitulo sub præsent. in Vicariatu 13. Jan. 1772 als bey dem höchstp. kaiserl. Hofrath beschehene cessionem sive resignationem simplicem wirklich abgeändert worden.

Solchemnach sind wir des rechtlichen Dafürhaltens, daß Herr Joan. Fried. v. Schulten die allerunterthänigst gebethene Decreta und obristrichterl. Assistenz des höchstpr. kaiserl. Reichs-Hofrath rechtgegründet sich versprechen darf.

Atque ita salvo melius rectiusque sentientium Judicio conclusum in Consilio Facultatis nostræ juridicæ Wirceburgi die 6ta Novemb. anno 1773.

(L.S.) *Decanus, Senior, cæterique Doctores ac Professores Facultatis juridicæ in Universitate Wirceburgensi.*

Kaiserliche Reichs-Hofrathliche *Conclusa* und Sentenz.

Jovis 12. Decembris 1771.

Parmentier Canonicus Nicolaus Josephus contra den Professor Arnold Decker puncto Recursus ad Curiam Romanam sive implorantischer Anwald von Fichtl sub præsentato 2. hujus übergibt allerunterthänigste Anzeige, sammt Bitte pro clementissimè cassando tam collationem Præbendæ. quàm citationem à Curia Romana emanatam. Appon. N. 1. & 2. in duplo.

Idem sub præs. 3. ejusdem legitimando se ad acta supplicat pro clem. decernenda mandatorum registratione & respect. communicatione. Appon. Mandata, 1. Cum

1. Cum inclusione Implorant. exhibiti de præs. 2. hujus fiat Decretum Cæsareum an Dechant und Kapitel des Collegiat-Stiftes zu St. Severin in Köln, kaiserl. Maj. sowohl hierüber, als besonders, ob weder von Seiten der Universität zu Köln als Indultario Pontificio einige Nomination und Præsentation, noch sonsten einige päbstliche Bull einer Collation der durch den am 1ten Nov. 1770 frühe im Bette todt gefundenen Canonicum Jäger sich erledigten Canonical-Präbende intra Trimestre à dicto dato ihme Dechant und Kapitel insinuiret, und vorgeleget worden seye, zuvorderst längstens in term. 2. mensium allerunterthänigst zu berichten, &

2. Ponantur partis Implorantis Mandata procuratoria interim ad acta.

Andreas Edler von Stock.

Martis 29. Septembris 1772.

Parmentier contra Decker, modo in specie Schulten, Johann Friderich, contra Decker puncto Recursus ad Curiam Romanam, sive implorant. Anwald v. Fichtl sub præs. 3. Apr. nup. überreichet allerunterthänigste Renuntiationem litis sammt Bitte: pro clem. eandem ad acta poni jubendo. Appon. ult. Concl. & N. 3.

In eadem implorant. Anwald v. Vacano sub præs. 13. Febr. d. a. exhibet allerunterthänigst-bescheinigte Anzeige, & Supplicat pro clem. in favorem provisi ordinarii superioris intus petitum Decretum relaxando. Appon. concl. & N. 1. usque 12. inclus. in triplo.

Idem sub præs. 21. ejusdem legitimando se ad acta supplicat pro clem. decernenda solita registratione & communicatione. Appon. Mandata procuratoria.

Idem sub præs. 14. Apr. nup. übergiebt allerunterthänigste Anzeige sammt Bitte: pro clem. relaxando Decreta intus petita. Appon. ult. concl. & N. 13. in triplo.

Idem sub præs. 15. Maji & 7. Julii supradicti anni supplicat pro clem. ob moræ periculum acceleranda resolutione cæs. appon. concl.

Referuntur exhibita.

Jovis 1. Octobris 1772. in eadem.

Absolvitur Relatio & concl.

1. Ponatur Implorantis Parmentier überreichte renuntiatio litis de præs. 3. April. an. curr. ad acta.

2. Communicentur partis implorantis Schulten Exhibita de præs. 13. Febr. & 14. April. a. c. parti imploratæ zu Vernehmlassung cum term. 2. mensium, &

3. Communicetur eidem implorant. Mandatum procuratorium, altero Exemplari ad acta reposito.

Veneris

Veneris 19. Febr. 1773. in eadem.

Impetrant. Anwald v. Vacano sub præs. 16. hujus docet de insinuato concl., supplicatque pro communicantis Exceptionibus aut deferendo secus retro petitis. Appon. document. Insinuat. & concl.

1. Ponatur documentum rite factæ insinuationis conclusi cæs. de 1. Octob. a. c. ad acta, &

2. Datur parti imploratæ ex officio adhuc term. 2. mensium zu Beybringung seiner Vernehmlassung, damit ansonsten gegen denselben mit denen gebethenen kaiserl. Verordnungen in contumaciam fürzugehen nicht vonnöthen.

Lunæ 17. Maji 1773. in eadem.

Impetrant. Anwald v. Vacano sub præs. 10. hujus docendo de insinuato concl. supplicat pro clem. communicanda contra declaratione aut deficiente eadem in contumaciam procedendo. Appon. document. insinuat. & concl.

1. Ponatur documentum ritè factæ insinuationis ultimi conclusi cæsarei de 19. Febr. a. c. ad acta, &

2. Detur parti imploratæ ex officio adhuc term. 2. mensium zu Beybringung seiner Vernehmlassung, idque ultimato, und mit der Verwahrung, daß widrigenfalls in contumaciam desselben secundùm petita implorantis die nachgesuchte Decreta ohne weiteres hiemit erkannt seyn, und das Behörige hierüber è Cancellaria imperiali aulica expediret werden solle.

Veneris 13. Julii 1773. in eadem.

Implorat. Anwald v. Klerff sub præs. 1. hujus überreicht allerunterthänigste Vernehmlassung auf die gegentheilige Exhibita sammt Bitte pro clem. Imploranten nunc cum petito suo repellendi. Appon. N. 1. usque 11. inclus. & concl. in duplo.

Communicetur partis impetratæ Vernehmlassung de præs. 1. Julii nup. parti imploranti zur Gegen-Vernehmlassung cum term. 2. mensium.

Jovis 14. Martii 1774. in eadem.

Impetrant. Anwald v. Vacano sub præs. 8. hujus überreichet allerunterthänigste Vernehmlassung Replicarum loco, sammt Bitte: pro clem. rejectis Exceptionibus die rückgebethene Decreta zu erlassen. Appon. concl. & N. 14. in duplo.

Communicetur impetrant. Gegen-Vernehmlassung Replicarum loco de præs. 8. Martii a. c. parti impetratæ ad duplicandum cum term. 2. mensium.

Lunæ 13. Junii 1774. in eadem.

Impetrant. Anwald v. Vacano sub præs. 31. Maji noviss. docendo de insinuatis replicis, lapsoque termino supplicat humillimè pro duplicas communicando, aut partem adversam secus his præcludendo. Appon. sig. ⊙.

1. Pona-

1. Ponatur documentatio factæ insinuationis replicarum ad acta, &
2. Detur parti impetratæ ex officio adhuc term. 2. mensium ad duplicandum sub comminatione causæ alias in contumaciam pro conclusâ acceptandæ.

Lunæ 22. Augusti 1774. in eadem.

Impetrant. Anwald v. Vacano sub præf. hodierno docet insinuationem conclusi, lapsumque termini accusat sammt Bitte: pro duplicas communicando, aut causam secus in contumaciam pro conclusâ acceptando. Appon. sig. O.

Econtra impetrat. Anwald v. Klerff sub præf. 12 hujus legitimando se ad acta, supplicat pro clem. hancce ad acta ponendo, & respect. communicando. Appon. sig. O. & concl.

Idem sub præf. 16. hujus supplicat pro clem. ad producendum duplicas elabentem term. ad alios duos menses prorogando. Appon. concl.

1. Datur quidem parti impetratæ adhuc petitus term. 2. mensium ad duplicandum sed ultimatus, und mit der Warnung, daß widrigenfalls die Sache in contumaciam vor beschlossen hiemit angenommen seyn solle, &
2. Communicetur das impetrat Mandatum procuratorium parti impetranti, altero Exemplari apud Acta retento.

Veneris 18. Novemb. 1774. in eadem.

Impetrant. Anwald v. Vacano sub præf. 24. Octob. noviss. accusando lapsum termini supplicat pro clem. duplicas communicando secus causam pro conclusa acceptando. Appon. concl.

Econtra impetrat. Anwald v. Klerff sub præf. 21. ejusdem supplicat pro clem ad duplicandum terminum adhuc ad alios duos menses prorogando. Appon concl

Mit Verwerfung des impetrat. aufzuglichen Zeit-Gesuchs wird nunmehro die Sache für beschlossen hiemit angenommen, & referuntur Exhibita.

Andreas Edler von Stock.

Jovis 2. Martii 1776.

Parmentier nunc Schulten contra Decker puncto Recursûs ad Curiam Romanam.

Absolvitur Relatio & conclusum.

1mò: Fiat Sententia dahin, daß der Impetrant Schulten in die possessionem fructiferam Præbendæ zu setzen, und des impetraten Deckers gemachten ohnerheblichen Einwendens ohngehindert darinn zu manuteniren seye: eo compensatis Expensis; Idque

2dò: notificetur Capitulo ad S. Severinum in Köln per Decretum.

Andreas Edler von Stock.

SEN-

SENTENTIA.

In Streitsachen sich verhaltend in causa Parmentier, nunc in specie Schulten contra Decker, puncto Recursus ad Curiam Romanam ist allen An- und Vorbringen, auch der Sachen wohl erwogenen Umständen nach hiemit zu Recht erkannt, daß der Impetrant Schulten in die possessionem fructiferam Præbendæ quæstionis zu setzen, und des impetraten Deckers Einwendens ungehindert darinn zu manuteniren sey: compensatis Expensis. Signatum Wien unter Allerhöchst- Ihro kaiserl. Maj. aufgedruckten Secret-Insiegel den siebenzehnten März, Anno siebenzehnhundert sechs und siebenzig.

Vt. Fürst Colloredo mppr.

(L.S.)

Andreas Edler von Stock *mppr.*

Decretum ad Capitulum Collegiatæ Ecclesiæ ad S. Severinum.

Von der Römisch- kaiserl. Maj. **Josephs** des Andern Unsers allergnädigsten Herrns wegen, dem Kapitel der Collegiat-Kirche ad S. Severinum in Köln hiemit anzuzeigen: Es hätten Allerhöchst-Dieselbe in Streitsachen Parmentier, nunc in specie Schulten contra Decker puncto Recursûs ad Curiam Romanam unter heutigem Dato den Rechtsspruch dahin erlassen, daß der Impetrant Schulten in die possessionem fructiferam Præbendæ quæstionis zu setzen, und des impetraten Deckers Einwendens ungehindert darinn zu manuteniren sey: compensatis Expensis; welches ersagtem Kapitel zu ihrer Nachricht und genauen Befolgung dieses gerechtesten kaiserl. Befehls hiemit unverhalten wird. Signatum Wien den 17ten Martii 1776.

(L.S.)

Inscriptio:

Von der Römisch- kaiserl. Maj. Joseph des Andern unsers allergnädigsten Herrns wegen, dem Kapitel der Collegiat-Kirche *ad S. Severinum* **in Köln zuzustellen.**

IX.

IX.

DISSERTATIO
JURIS ECCLESIASTICI GERMANICI
DE EO:
QUOD CIRCA MENSES PAPALES IN ECCLESIA NOSTRA COLONIENSI
præcipuè
IN DUCATIBUS JULIÆ ET MONTIUM
JUSTUM EST.

DEFENDENTE D. ADAMO MARTIN, BONNENSI.

§. I.
Ingressus, & *Occasio scribendi.*

Ea semper fuit, est, & erit inclytæ nostræ Nationis germanicæ in servanda fide data erga sanctam Sedem apostolicam, constans devotio, ut terræ nostræ præ aliis dignæ visæ sint titulo: *quod sint terræ obedientiæ*: absit longissimè ab innatâ nobis germanis fide, vel in minimo contradicere Jura sanctæ Sedi quæsita, ex publicis Instrumentis Concordatorum, quæ inire placuit, ad conservandum perpetuum Pacis, & Amicitiæ nexum Ecclesiarum Germaniæ cum Ecclesia romana; hanc suam erga Summum Pontificem devotionem, & suum Jura ejus indubitata illæsa conservandi efficax desiderium jam pridem contestata est natio germanica, quando in Pacto Callixtino promisit summo Antistiti hisce verbis: *Do veram Pacem Domino Papæ Callixto sanctæque romanæ Ecclesiæ, & omnibus, quæ in parte ipsius sunt, & fuerunt; & in quibus sancta romana Ecclesia auxilium meum imploraverit fideliter juvabo, & in quibus mihi querimoniam fecerit, debitam sibi justitiam faciam*, relucet eadem devotio in solenni illo Pacto inter Imperatorem, & S. R. I. Electores concluso *Cap. Cæs. art.* I. §. I. ibi "zum ersten, dass wir in Zeit solcher unserer königlichen Würde, Amt, und Regierung die Christenheit, den Stuhl zu Rom, päbstliche Heiligkeit und Christliche Kirche als derselben Advocat, in gutem treulichem Schutz und Schirm halten sollen, und wollen." Quemadmodum igitur natio nostra germanica, siquis præter mentem, & intentionem sanctissimi Patris ab ejus Curia contra Pacta, & Concordata læsus fuerit, in vim Capitulationis cæsareæ art. XIV. §. I.

** justissimè implorat Protectionem augustissimi, atque sua sanctitas ipsa meliùs informata persæpè cessit justissimæ nationis Petitioni, & Imperatoriæ advocatiæ, ita etiam natio eadem nostra non erit invita, si idem augustissimus sanctæ Sedi, si læsa sit in Juribus suis, legitimè, & ex Concordato quæsitis efficacem suam Protectionem pro Imperio impendat. Inter alia Jura, quæ natio germanica resecatis fere penitus antea Reservationibus Beneficiorum Curiæ romanæ, rursus solenni Concordatorum Aschaffenburgensium Instrumento Summo Pontifici reliquit, contineri Jus alternativæ Mensium, palam est ex Concordatorum Textu, *quoties vero aliquo vacante Beneficio de Mensibus Januarii, Martii, Maji, Julii, Septembris, & Novembris &c.*; Ex quo itaque à die prima Junii anni 1448 Ecclesiæ Germaniæ acceptarunt Mensium alternativam, ex Concordatis sanctissimo Patri esse Jus ad Menses suos ità quæsitum nemo inficiari poterit, ut in conferendis Beneficiis reservatis, si vacaverint per obitum in Mense papali, à nemine possit interturbari, verum id factum esse nuper edocti sumus, quando sub Præsidio clarissimi Viri Joannis Jacobi de Wies J.U.L. in Academia Electorali Düsselana Jurium Professoris publici, & ordin. Dissertatio Juris publici ecclesiastici *de Jure Patronatûs, & singularibus ejusdem Juribus in Ducatibus Juliæ & Montium* prodiit, quæ illam infundatam nobis originem Mensium papalium, quos prætendunt Dux Juliacensis, & Montensis, atque Elector Brandenburgicus pro suis Territoriis nobis detexit, ut usus illorum veris, ac genuinis Juris principiis præsertim S. R. I. manifesto repugnet; imò quod prorsus mirandum est, ejusdem Dissertationis Author Mensium papalium usum invitis prorsus genuinis ordinariorum juribus, atque reluctante paciscentium mente, ad Ecclesias curatas eorundem Territoriorum extendere molitur. *** Hæc sunt, quæ me induxerunt, ut Thema hoc accuratiùs examinandum in me susciperem; cum verò præterea jus conferendi Beneficia Mensium papalium in nostra Ecclesia Coloniensi per Eminentissimum nostrum Archiepiscopum, & Electorem, ceu Summi Pontificis Indultarium, in civitate insuper Coloniensi per Universitatem, ceu Coindultariam exerceatur, atque singularia prorsus de hisce Indultis jura hactenus à nemine discussa, ad trutinam revocanda veniant, 1) de Indulto nostri Eminentissimi, 2) de Indulto Universitatis Coloniensis, 3) de usu Mensium papalium, quos absque Indulto prætendunt Domini territoriales vicini, & 4) de Parochiis alternativæ Mensium non subjectis agam.

* *Tom. 1. Concord. germ. pag. 36.* § 4.

** Persæpe ad hunc Textum Capitulationis cæsareæ provocavi, eundemque Idiomate germanico publici Juris feci; in Gratiam illorum, qui scripta mea

mea omnia, nescio ex quo fine, trans Alpes mittunt illum Textum Idiomate gallico prout extat in M. ROBINET Dictionaire univerſel des ſciences Morale économique politique & diplomatique ed. an. 1779 Tome Dixieme p. 513 hic appono.

Capitulation de l'empereur Joſeph. II. art. XIV. §. I.

Nous devons & entendons auſſi dans le temps de notre regne futur employer tous nos efforts auprès du S. Pere le Pape, & du Siege de Rome pour qu'ainſi que nous y avons d'avancé cette confiance, il obſerve en tout point les Concordats des Princes, les Conventions faites entre l'egliſe le S. P. le Pape, & le Siege de Rome d'une part, & la Nation allemande de l'autre, comme auſſi les privileges particuliers, les coutumes, & uſages anciens de chaque Archevêque, & Evêque & de leur grand Chapitre & qu'il n'y ſoit contrevenu, en aucune maniere au préjudice des Evêchés du clargé & d'aller à l'encontre des privileges accordés & des droits obtenus & en outre au préjudice du droit de Patronage, & au préjudice du droit des Siefs *par irregulière grace* reſcrits, proviſions, annates, multiplications d'Evêchés attribution d'un rang plus élevé aux offices en Cour de Rome, par des réſerves, & des diſpenſes irrégulieres, & *en particuliés par des Reſignations irrégulières & puis la Collation*, *qui ſervit faite en conſéquens de tous pareils Prébendes*, *Prélatures*, *Dignités*, *& Offices lesquels d'ailleurs*, *ne deviennent pas dévolus par cas de mort en Cour de Rome mais dont la Nomination appartient en tous les temps*, *ſans diſtinction du mois ou ils viennent à vaquer*, *aux Archevêques*, *& Evêques comme auſſi aux Chapitres*, *& à d'autres Collateurs* auſſi bien que par la nomination de Coadjuteurs à des Prélatures électives à des Prébendes par la pratique de s'eriger en juges dans les conteſtations, qui impliquent une queſtion d'état ſur la qualité de noble ou en d'autres manieres.

*** Vix crediдiſſem tantam fieri à Regimine Juliacenſi & Montenſi prætenſionem ad Eccleſias atque adeò curatas, niſi nuper ad manus meas veniſſet Reſolutum ejusdem Regiminis de 28vâ Aprilis a. c. ſequentis tenoris: injungatur Supplicanti 2dò) zu beſcheinigen, daſs die Paſtorat zu Witlaer, welche Sereniſſimus in Menſibus Pontificiis zu conferiren... ihm erga annuam penſionem reſigniret worden ſeye; ſcrutatus eandem ob cauſam fui varia Eccleſiarum collegiatarum Archivia, ex quibus ejusmodi prætenſiones varias fuiſſe factas, citra ullum jus, perſpectas habui.

§. II.

Alternativa Mensium, & illius occasio.

Multiplices Ecclesiarum & Beneficiorum Reservationes factæ per Summos Pontifices Seculo XIII & XIV. * quia non parum Ecclesiis onerosæ extiterant, natio germanica in fasciculo suo gravaminum seu avisamentis Constantiensibus ** omnes omnino Reservationes papales penitus à Concilio Constantiensi aufferendas esse instantissimè petierat, at verò circa beneficia inferiora (quibus hac in Dissertatione nobis sermo est) in Concordatis quinquennalibus a. 1418 inter nationem germanicam & Martinum V. conclusis conventum fuit, ut deinceps alternis vicibus beneficia à Pontifice & Ordinariis essent conferenda, donec elapso quinquennio perpetua fieret gravaminum abolitio à Concilio generali; *** protractis interim gravaminibus usque ad annum 1438, in Concilio Basileensi Seff. 23 solenni Decreto à natione germanica inter Concordata acceptato & à Papa Eugenio IV. confirmato omnes Reservationes beneficiorum inferiorum fuerunt penitus sublatæ, exceptis Reservationibus in corpore Juris expresse clausis ****; Quæ totalis Reservationum abolitio cùm gravis videretur Curiæ romanæ, anno 1448 in Concordatis Aschaffenburgensibus placuit nationi nostræ concedere Summo Pontifici Mensium alternativam hisce verbis: *quoties verò aliquo vacante Beneficio de Mensibus* Januarii, Martii, Maji, Julii, Septembris & Novembris *Dispositioni apostolicæ Sedis reservatis non apparuerit infra tres Menses à die notæ Vacationis in loco Beneficii, quòd alicui de illo Authoritate apostolica fuerit provisum ex tunc & non antea ordinarius, vel alius, ad quem illius Dispositio pertinebit, de illo liberè disponat.*

* Conf. Diss. nostra *ad Concord. germ.* edita Treviris 1773. *Part.* 1. §. 3. recusa in fasc. 3 ad Conc. germ. p. 139.

** Conf. van der HARDT *acta Concil. Const. Tom.* 1. *p.* 999.

*** Cf. DUMONT *Corps Diplomatique Tom. II. P.* 2. *p.* 109.

**** Cf. *Concord. germ. Tom.* 1. *p.* 104.

§. III.

Indultum Eminentissimi Archi-Episcopi nostri Coloniensis circa Menses papales.

Jus hoc alternativæ Mensium aut Summus Pontifex per semetipsum immediatè exercet, aut speciali Indulto jus conferendi beneficia in Mensibus suis vacantia aliis Ecclesiarum Prælatis, Cardinalibus, Archi-Episcopis & Episcopis concedit, inter quos specialissimo cum duobus aliis Electoribus ecclesiasticis

utitur

utitur Indulto Eminentissimus ac Celsissimus Archi-Episcopus noster Coloniensis, cujus Indulti quoad Menses papales trium Electorum ecclesiasticorum causa est fides iisdem data à NICOLAO V. de concedendis his Mensibus papalibus, si tres illi Archi-Episcopi in Concordata Aschaffenburgensia annuerent; cumque Eminentissimi nostri suum in Concordata præstitissent concensum, NICOLAUS V. speciali Bulla Menses papales iisdem concessit, ceu testes sunt literæ ejusdem Pontificis datæ ad Jacobum Archi-Episcopum Trevirensem t. t. existentem * atque apertè confirmatur Epistola, quam tres ecclesiastici Electores anno 1673 dederunt ad Summum Pontificem, in qua, postquam circumstantias & causas speciales hujus Pacti ex ipsis actis originalibus Concordatorum Aschaffenburgensium enarraverant, ità ajunt: *Sedes apostolica, quod Electoribus ab initio, uti dictum est, promiserat seorsim, etiam ex fide præstitit, id est Electores per specialia indulta, eorum vita duratura ad suas quemque Collationes plenissimè restituit, perinde ac si nullum Concordatum emanâsset: mansitque hæc praxis ex promisso firma & rata eorum Successoribus, gavisis sine aliqua exceptione constanti facultate beneficia conferendi in Mensibus reservatis.* ** Ex quibus consequens est 1) Indultum Mensium papalium Electoribus tribus ecclesiasticis ex justitia ceu ex fide data à Summo Pontifice esse debitum; & quidem 2) ad cujuslibet Electoris vitam duraturum, atque 3) jus hoc iisdem Eminentissimis ità competere, quasi nullum Concordatum emanâsset, consequenter authoritate potiùs ordinaria, quàm indultaria beneficia in suis Mensibus vacantia conferre.

* Literæ istæ extant in Archivio Trevirensi; neque dubito ad alios quoque Electores ecclesiasticos similes datas esse.

** Extractum illius Epistolæ vide in *Tom. 2. Conc. germ. p.* 98.

§. IV.

Indulti ejusdem hodierna renovatio.

Verùm in aliam omnino formam hodie redactum est Indultum illud, ita ut 1) non sit Vitalitium, sed omni quinquennio renovandum; 2) provisus in vim Indulti *intra sex Menses* tenetur impetrare à S. Sede novam suæ provisionis confirmationem, 3) Electores ecclesiastici hodie non authoritate ordinaria sed potiùs in vim Indulti, & quidem eo modo & non aliter, quàm Summus Pontifex ex Concordatis potest, conferre posse beneficia in Mense papali aperta creduntur; de quibus hic varia delibanda veniunt; & quidem quoad *primum* videlicet renovationem Indulti conquesti sunt pridem Eminentissimi nostri in

ep. cit ad Summum Pontificem, antiquam *Indulti periisse formam*, *quinimo Innocentium Papam X. ad* TRIENNALEM *restrinxisse*, *restricturum porro*, *ut creditur*, *ad nihilum*, *si diutiùs supervixisset*, *id est Electores privaturum omni facultate conferendi in Mensibus reservatis contra fidem promissi*, *contra meritum*, *contra praxin*, *& contra omnimodam principatûs conservandi rationem*, *super quibus suas etiam preces non unis literis Summo Pontifici seorsim innuerunt*, *supplicantes*, *ut quæ à majoribus non minoris pietatis sensu*, *quàm sapientiæ laude & pacem vel tabescentem retinendam vel lapsam revocandam ritè instituta sunt*, *mutuisque pactis decreta*, *& promissis firmata religiosiùs serventur*; Quodsi ejusmodi preces sub moderno sanctissimo Domino nostro, cui nihil magis cordi est, quàm servare pacta & promissa fierent, haud quaquam dubitandum foret, *antiquam* Indulti formam ab illo resuscitatum iri.

§. V.

In vim Indulti provisorum, nova provisio.

Quoad novam provisionis ab Eminentissimo factæ Confirmationem Romæ petendam certum est, in vim Indulti eandem injungi his verbis: *ipsæ personæ sic nominatæ intra sex Menses à die Collationis & provisionis... novas provisiones super illis à Sede prædicta impetrare ac Literas apostolicas desuper in totum expedire*, *ac* JURA CAMERÆ *& aliis propterea debita persolvere teneantur &c.* Ex his Indulti Pontificii verbis palam est, non alia de causa, rogandam esse à proviso Confirmationem Romæ, quàm ut solvantur annatæ in vim Concordatorum Cameræ apostolicæ debitæ, inde consequens est, cum *de Beneficiis inferioribus*, *quæ valorem viginti quatuor florenorum de Camera non excedunt*, *in vim Concordatorum Cameræ apostolicæ nihil solvatur* (verba sunt Concordatorum) provisi quoque de illis non sint obligati ex mente sanctissimi Patris ad impetrandam novam provisionem; inde est, quòd Eminentissimus Indultarius in Literis collationis non aliter mandet proviso novam provisionem, *quàm si Beneficium excedat valorem viginti quatuor florenorum auri de Camera*; cùm itaque certum sit, per benignissimam erga alias Ecclesias præcipuè Germaniæ romanam Curiam in libro Cameræ apostolicæ omnia beneficia simplicia & inferiora Germaniæ esse taxata, *quòd non excedant valorem viginti quatuor florenorum auri de Camera*, atque annatis propterea non sint obnoxia, finaliter sequitur, in Beneficiis inferioribus, utpote de quibus nihil est solvendum ex mente ipsius Summi Pontificis, neque necessariam esse novam provisionem.

§. VI.

§. VI.
Non est necessaria, si in manus Eminentissimi Indultarii Beneficia inferiora dimittantur.

Id verò extra dubium est, quodsi Beneficia inferioria ad manus nostri Eminentissimi spontaneà dimittantur, atque dimissa conferantur, novæ provisioni non esse locum, cùm ejusmodi Beneficia dimissa non sint reservata sub mensibus papalibus; Etenim Regula IX Cancellariæ quà talis solummodo *reservat Mensibus papalibus Beneficia quæ vacant aliter quàm per Resignationem*; quæ itaque per Resignationem vacant, non sunt affecta Reservatione, ergo nec subjacent novæ provisioni, cùm nova provisio sit effectus Reservationis; Episcoporum autem Germaniæ conditio per concordata non est facta deterior, quod igitur non exigit Summus Pontifex per Regulas Cancellariæ, id sanè Episcopis esse detractum per concordata, præsumi nequit; præcipuè cùm jus admittendi Resignationes ex causis canonicis, sit episcopale, jure communi pridem definitum, cui concordata nullatenus præjudicare volunt.

§. VII.
Modus exercendi Jus Indulti circa Menses papales.

Cùm inter Capitula ceù ordinarios Collatores ac Summum Pontificem Concordata fuerint inita, manifestò inde eruitur, ad easdem leges quoad exercitium Juris Indultarii circa Menses papales, adstringi Rdmum Indultarium, quas circa alternativam Mensium papalium positas esse voluerunt Summi Paciscentes; cùm itaque 1) intra trimestre debeat apparere provisus à Summo Pontifice in loco Beneficii, atque Capitulis intra trimestre in forma debita præsentare Bullam provisionis, ita etiam provisus à Rdmo Indultario literas ab eodem impetratas, ut, si veniat lapso trimestri, jus conferendi redeat ad Capitula; * 2) quemadmodum in vim Concordatorum Principum in beneficiis, quæ à Summo Pontifice conferuntur, præferendus est teutonicus non teutonico, ità etiam hæc lex Concordatorum ligat Indultarium, ceu novissimè in Judicio Imperiali aulico conclusum fuit, quando provisus ab Eminentissimo & Serenissimo Archi-Episcopo Trevirensi ceu Indultario in Ecclesia Augustana D. Beck ex hoc Capite à Capitulo haud fuit admissus.**

* Famosum desuper habet exemplum Ecclesia San-Severiniana Coloniensis, in quâ provisus D. Decker ab Universitate ceu Indultaria in debita forma intra trimestre non apparuit, atque inde in Judicio Imperiali aulico anno 1776 repulsam passus. Vid. Diss NOSTRA *de Recursu ad Judicium Imp. aulicum.*

** Veneris 26. Nov. 779. BECK contra das Domkapitel zu Augsburg puncto Præbendæ

Nach-

Nachdem aber

3) Impetrant seine deutsche Geburt nicht dargethan, mithin vor sich einigen Anspruch auf die quæstionirte Præbendæ zu machen nicht befugt ist, als wird derselbe mit seinem sämmtlichen Gesuch abgewiesen.

§. VIII.

CONTINUATIO.

Dubitatur: utrum in casu, quo ob defectum, quem ignoravit Indultarius, intra trimestre apparet quidem esse provisum, sed *invalidè*, Indultario competat nova collatio lapso trimestri? R. negativè: quemadmodum enim si citra culpam providentis Indultarii intra trimestre nullatenus apparet provisus in forma solenni, Jus ordinarium lapso trimestri redit ad Capitula, ità etiam siquis appareat quidem, sed invalidè provisus etiam citra culpam providentis; etenim Concordata figendo trimestre ceu fatale, ut eo elapso Jus redeat ad ordinarios, non præcisè intendebant punire culpam & negligentiam providentis, sed voluerunt consulere bono Ecclesiarum & favere ordinariis, quæ ratio manet, si *invalidè provisus* appareat citra culpam providentis; neque obstat exemplum, quod anno 1696 in Ecclesia Wormatiensi contigit*, ubi Innocentius Papa XII contulit præbendam alicui avitâ nobilitate germanica destituto, qui etsi ob defectum nobilitatis fuerit invalidè provisus, tamen lapso trimestri de novo præsentavit Summus Pontifex, ergo idem Juris quoque habebit Rdmus Indultarius: verùm, si Capitulum tum temporis concesserit Summo Pontifici novum Jus conferendi, relicto Jure suo sibi ex Concordatis quæsito, inde concludi nequit, unius aut alterius Capituli Jus suum non utentis exemplo universalem in Imperio nasci observantiam, atque *contra Concordata*, eodem Exemplo Capitulis ceu Ordinariis præjudicari; atque hanc quoque esse Sententiam Judicii Imperialis aulici, ceu Judicialis Concordatorum Interpretis dubitari nequit.

* Cf. HONTHEIM *H. D. Trev. ad ann.* 1696.

§. IX.

Indultum Universitatis Coloniensis circa Menses papales.

Præter præbendas primæ & secundæ gratiæ (de quibus vid. Elementa nostra P. I. §. 213.) quibus gaudet Coloniensis Universitas, aliam Paulus IV. eidem gratiam anno 1558 superaddidit, videlicet Indultum conferendi Beneficia vacantia in Mensibus apostolicis *Martio*, *Julio & Novembri*, cujus Indulti formam nobis amicâ manu communicatam à Papa Clemente XIII anno 1765 concessam integram hic apponendam duxi sequentis tenoris:

INDUL-

INDULTUM
TERTIÆ GRATIÆ de anno MDCCLXV.
CLEMENS PP. XIII.

CLEMENS Episcopus Servus Servorum DEI. Dilecti filii, Nobiles Viri, Salutem & apostolicam Benedictionem. Aliàs piæ memoriæ Paulo V. Prædecessori nostro pro parte vestra exposito, quod pridem fel. recordationis *Clemens PP. VIII* similiter Prædecessor noster, cùm accepisset, quod antea rec. mem. Paulus IV. etiam Prædecessor noster, certis tunc expressis causis adductus, Rectori & Decanis quatuor Facultatum, videlicet Theologicæ, Juridicæ, Medicinæ & Artium, quæ consistit in tribus Gymnasiis, Montano, Laurentiano & trium Coronarum Universitatis Studii generalis Coloniensis, consilioque illius Facultatis, ex qua persona nominanda esset, apostolica authoritate induiserat, ut cum Provisoribus ejusdem Universitatis personas assumere possent, in eadem Universitate promotas, ac in publicis Scholis Legentes ac Lecturas, quas ipsi Rector & Decani, ac Provisores præstito juramento, unanimi consilio illius Facultatis, in qua legerent vel legere deberent, ad id more solito congregati idoneas, & catholicas esse, ac ad laudem & fructum studiorum profiteri posse cognoscerent, easque dilectis filiis Majoris & aliarum Ecclesiarum dictæ civitatis Capitulis, ad quæ Canonicatuum & Præbendarum in iisdem Ecclesiis consistentium collatio, provisio, præsentatio, electio, institutio, seu alia quævis dispositio communiter vel divisim, aut aliàs quomodolibet pertineret, dictæ videlicet Majoris & S. Gereonis Colon. ad Presbyterales tantum, ad reliquos verò aliarum Ecclesiarum prætactarum Canonicatus & Præbendas, qui inde ad triennium tunc venturum in singulis Martii, Julii & Novembris mensibus Sedi apostolicæ per Concordata Germaniæ cum ipsa Sede inita reservatis vacâssent, nominare valerent ii, ad quos illorum collatio, provisio, præsentatio, electio & dispositio hujusmodi spectarent, & deinde dictum triennium semel atque iterum piæ mem. *Pius PP. IV.* & *Pius V.* etiam Prædecessores nostri ad simile triennium prorogarunt, & Indultum prædictum etiam ad Majorem post Pontificalem & principales aliasque dignitates, personatus administrationes & officia etiam Curata, nec non Vicarias & Capellanias perpetuas Majoris & Collegiatarum aliarúmque Ecclesiarum Col. quæ in prædictis mensibus intra ipsum tempus vacarent, ampliaverant, & successivè rec. mem. Gregorius PP. XIII. similiter Prædecessor noster terminum à prædicto Pio V. Prædecessore prorogatum vel concessum ad aliud triennium imò, ac deinde ad quinquennium ac aliàs juxta formam Litterarum Indulti Pauli IV.

Prædecesſoris prædicti duntaxat, extenderat, vel etiam concesſerat, & deinde idem quinquennium ab eo prorogatum vel concesſum ad aliud quinquennium ab illius fine numerandum extenderat & ampliaverat; ſi verò elapſum esſet novum quinquennium hujusmodi, ad hoc ut prædicto novo quinquennio durante Rector, Decani & Proviſores prædicti ad Presbyterales Majoris & S. Gereonis tantum; ad omnes verò alias reliquarum Eccleſiarum Colon. Canonicatus & Præbendas duntaxat perſonas nominare posſent, de novo concesſerat, & ſucceſſivè ſimilis mem. Sixtus PP. V. & Prædecesſor noſter quinquennium ab eodem Gregorio ultimo prorogatum ſeu concesſum ad quadriennium à fine ultimo prorogati vel concesſi quinquennii inchoandum extenderat & ampliaverat; ſi verò lapſum esſet novum quadriennium hujusmodi, ad hoc ut ipſo durante Rector, Decani & Proviſores ad Presbyterales Majoris & S. Gereonis, ad omnes verò alias reliquarum Eccleſiarum Colonienſium Canonicatus & Præbendas duntaxat, qui interim in aliquo ex tribus menſibus prædictis extra romanam Curiam vacarent, ac aliàs juxta formam & tenorem Litterarum Pauli Prædecesſoris noſtri prædicti tantum perſonas, ut præfertur, qualificatas nominare, & alias, prout in Litteris dicti Pauli IV. Prædecesſoris contenta facere posſent, indulſerat, ita tamen ut perſonæ ſic nominatæ intra ſex menſes à die Proviſionis, Collationis, ſeu alterius cujusvis Diſpoſitionis dd. Canonicatibus & Præbendis in vim nominationis hujusmodi factæ numerandos novas proviſiones de iisdem canonicatibus & præbendis à d. Sede petere, & Litteras apoſtolicas ſub plumbo in totum expedire, ac Jura Cameræ apoſtolicæ & aliis propterea debita perſolvere omninò tenerentur, & niſi præmiſſa adimplerent, ipſo ſemeſtri elapſo iidem canonicatus & præbendæ vacarent, eo ipſo, & ſic vacantes per Sedem apoſtolicam duntaxat, aliis quibusvis perſonis conferri liberè posſint, volens, ut Rector & alii prædicti hujusmodi jus nominandi habentes, ſive Eccleſiaſtici ſive Laici forent, fidem catholicam juxta articulos ab eadem Sede propoſitos in Manibus Archiepiscopi ſeu Officialis Colon. pro tempore exiſtentis annis ſingulis profiteri tenerentur, alioqui nominationes ab eis faciendæ & inde ſecuta omnia nullius esſent roboris vel momenti; Ipſe etiam Clemens Prædecesſor certis tunc expresſis de cauſis, tempus quadriennii per dictum Sixtum prædecesſorem prorogati, ſeu de novo concesſi de conſilio tunc exiſtentium S. R. E. Cardinalium Congregationis Germaniæ bis ad aliud quinquennium extenderat & prorogaverat, & quatenus lapſum esſet, idem Indultum de novo concesſerat, juxta formam Litterarum Pauli IV. prædecesſoris prædicti, ita tamen, ut prioris Indulti hujusmodi prorogatio ſeu concesſio non extenderetur ad canonicatus & præbendas Eccleſiæ Metropolitanæ; ad Vicarias verò tam dictæ Metropolitanæ, quàm aliam Eccleſiarum

ſiarum

ſiarum omnium dictæ civitatis, & ad alios, qui in alia quàm Colonienſi Academia Gradum ſuscepiſſent, illud extenſum eſſe voluerat, & extenderat ac ampliaverat, volens ac inhibens, ſi aliquis nominatus Beneficium, ad quod nominatus fuiſſet, reſignare vellet, ne ullo modo niſi in manibus romani Pontificis aut Nuntii apoſtolici in dicta civitate Colon. pro tempore exiſtentis, hujusmodi Beneficium ad favorem alterius à Rectore & Decanis prætactis nominandi, nec per Reſignationem illud, nec per permutationem dimittere poſſet, quodque non niſi ſervato inter competitores concurſu à S. Concilio Tridentino in collationibus parochialium Eccleſiarum præſcripto ad canonicatus ad præbendas prætactas nominare & conferre deberent, ac nominantes jurare, ſe digniorem & ad profitendi munus magis aptum prælaturos, & viciſſim eum, quem præferri contigiſſet, jurare, ſe injunctum profitendi officium diligenter præſtiturum. Deinde verò ex cauſis prædictis dictus Clemens Prædeceſſor Indultum hujusmodi ad aliud quinquennium iterum prorogaverat, extenderat ſeu conceſſerat, decreveratque hujusmodi canonicatus & præbendas non niſi perſonis ex aliqua ex dictis Facultatibus idoneis, quæ jurejurando ad profitendum munus diligenter ſeſe adſtringerent, duntaxat conferri & præbendas prætactas per eos hujusmodi nominationis vigore obtinendas non niſi in manibus romani Pontificis pro tempore exiſtentis cum ſpecifica mentione, quod illos vigore nominationis hujusmodi conſecuti eſſent, reſignare, vel alias dimittere nullatenus poſſent; alioquin canonicatus & præbendæ hujusmodi vacarent eo ipſo, ita ut de ipſis per Sedem apoſtolicam duntaxat disponi poſſet; Idem Paulus Prædeceſſor noſter ſupplicationibus veſtro nomine ſibi ſuper hoc humiliter porrectis inclinatus, Indultum vobis à prædicto Clemente Prædeceſſore conceſſum, & deſuper expeditas Litteras prætactas ad aliud quinquennium à fine quinquenni ultimò dicti à Clemente Prædeceſſore conceſſi computandum Authoritate apoſtolica extendit & prorogavit, & nihilominus ſine præjudicio hinc & pro tempore exiſtentis Archiepiscopi Colon. dilectis filiis Rectori ac Dacanis prætactarum quatuor Facultatum in dicta Univerſitate canonicè inſtitutarum, & conſilio illius ex Facultatibus hujusmodi, ejusque perſona juxta formam Litterarum Pauli IV. prædeceſſoris nominanda fuiſſet, & pro tempore exiſtentibus unà cum dilectis filiis proviſoribus ipſius Univerſitatis, ut perſonas in eadem Facultate promotas & Legentes & Lecturas, quas ipſe Rector & Decani ac proviſores medio eorum juramento, unà cum conſilio Facultatis hujusmodi, in qua perſonæ ipſæ legerent, & legere deberent, ad hoc more ſolito convocato idoneas & catholicas eſſe, ac cum laude & fructu inibi pro tempore ſtudentium profiteri poſſe affirmarent, ita ut ſi controverſia in nominando inter Rectorem & Decanos, nec non proviſores & conſilium

 ejus-

ejusmodi exorta fuiſſet, ille, quem major pars votis præferendum putâſſet, præferetur, dilectis filiis Majoris & S. Gereonis ac aliarum Eccleſiarum Capitulis, ad quæ canonicatuum & præbendarum in iisdem Eccleſiis exiſtentium collatio, proviſio, præſentatio, electio, inſtitutio ſeu quævis alia diſpoſitio conjunctim vel ſeparatim, vel aliàs quomodolibet ceſſantibus reſervationibus & affectionibus apoſtolicis, pertinebat, videlicet ad presbyterales tantum Majoris & S. Gereonis, ita ut nominandæ perſonæ ſecundùm eorum Statuta & privilegia eorum Capitulis conceſſa, ut præfertur, qualificatæ eſſent, ad omnes verò & ſingulos alios canonicatus & ſingulas præbendas reliquarum Eccleſiarum hujusmodi, quæ ex tunc ad quinquennium tunc proximè futurum à fine ultimi quinquennii per præd. Clementem prædeceſſorem prorogati ſeu conceſſi computandum, in ſingulis Martii, Julii & Novembris menſibus pro tempore vacâſſent, & vacare contingeret, nominarè liberè & licitè valeret, dictâ authoritate conceſſit & indulſit, ac ſtatuit & ordinavit, quod ii, ad quos collatio, proviſio, præſentatio, electio, inſtitutio, vel alia quævis diſpoſitio canonicatuum & præbendarum hujusmodi pro tempore ſpectaret, canonicatus & præbendas, quos perſonæ ad illos ſic nominatæ per ſe vel procuratorem ſuum ad hoc ab iis ſpecialiter conſtitutum infra unius menſis ſpatium, poſtquam eis vel procuratori ſuo illorum vacatio innotuiſſet, duxiſſent receptandos cum omnibus juribus & pertinentiis ſuis eisdem nominatis perſonis conferre & de iis providere, ſeu ad eos illas præſentare, aut eligere, aut in illis inſtituere, aut aliàs de illis in earundem perſonarum nominatarum favorem diſponere tenerentur, quodque iis præmiſſa facere recuſantibus vel negligentibus aut differentibus etiam pro tempore Abbas S. Martini Colon. & Decanus Eccleſiæ S. Pauli Leodienſ. & qui hæreticæ pravitatis inquiſitor in illis partibus Authoritate apoſtolicâ deputatus exiſteret Prior Domûs Ordinis FF. Prædicatorum Colon. & eorum quilibet canonicatus & præbendas ſic vacantes perſonis ad illos, ut præfertur, nominatis pro ea vice tantum eadem authoritate conferre, & de illis providere pariter & licitè poſſent, & quod ab iisdem perſonis ſic p. t. nominationis in actu nominationis de eis pro tempore factæ, in qua Facultate, in quo Gymnaſio & quâ horâ illam docere ſeu legere deberent, exprimeretur, & ſi à præmiſſis defeciſſent, poſt 1mam & 2dam monitiones eis deſuper factas à perceptione fructuum, redituum & proventuum præbendarum, quas vigore nominationum & collationum hujusmodi conſecuti fuiſſent, per Abbatem & Decanum Eccleſiæ S. Pauli Leodienſ. ac Priorem prætactos, aut aliquem ex eis ad requiſitionem illis per Rectorem, & Decanos Facultatum ac Proviſores Univerſitatis hujusmodi faciendam ſuſpenderentur, & ſi ſuſpenſionem hujusmodi per menſem animo ſuſtinuiſſent indurato, iisdem

præ-

præbendis ipso facto & cum effectu privarentur, & pro privatis haberentur, & statim de illis personis modo & forma præmissis provideretur. Verùm si personæ nominatæ ipsæ in aliquam suspicionem hæresis incidissent, in eas per Inquisitores hæreticæ pravitatis in illis partibus eadem authoritate deputatos absque ulla mora inquireretur; & si illæ compertæ fuissent hæresi hujusmodi infectæ, alii catholici ad beneficia per illos obtenta simili modo nominarentur, & subinde quinquennium hujusmodi ad aliud quinquennium à fine ultimo dicti quinquennii computandum semel atque iterum intendit ac prorogavit, seu concessit & indulsit; postmodum autem postquam fel. recordationis Gregorius PP. XV. similiter prædecessor noster per suas in simili forma Brevis expeditas Litteras Indultum prætactum vobis, ut præfertur, prorogatum, ac desuper confectas Litteras ac in eis contenta, ita tamen ut hujusmodi Indultum canonicatus & præbendas Metropol. Ecclesiæ Colon. minimè comprehenderet, neque ad eos se extenderet, ac sine præjudicio dicti tunc & pro tempore existentis Archiepiscopi Colon. ac aliàs sub certis modo & forma tunc expressis ad aliud quinquennium de novo concesserat, ac subinde rec. mem. Urbanus PP. VIII. pariter prædecessor noster attendens, quod Indultum ejusmodi per Cancellariæ apostolicæ regulas revocatum fuerat, & sicut eidem Urbano prædecessori tunc exponi feceratis, causæ propter quas eidem Indultum à prædicto Paulo IV. primo loco concessum, & ab aliis romanis Pontificibus prædecessoribus nostris prætactis, ut supra, prorogatum & expresè de novo concessum fuerat, conservationis nimirum catholicæ Religionis in ista civitate Colon. eousque vigebant, vosque cupiebatis ad catholicorum Virorum studia in ipsis partibus alenda & allicienda hujusmodi Indulto diutius frui posse; Idem Urbanus prædecessor per alias suas in simili forma Brevis expeditas Litteras Indultum prætactum vobis per dictum Gregorium prædecessorem ad quinquennium, ut præfertur, de novo concessum, ac desuper confectas Litteras prætactas & in eis contenta ad aliud quinquennium, apostolica Authoritate sub certis modo & formâ tunc expressis de novo concessit, ipsumque quinquennium ad aliud pariter quinquennium, ac deinde 2dò dictum quinquennium ad aliud similiter quinquennium extendit & prorogavit, ac deinceps eidem Urbano prædecessori per vos exposito seu subjuncto, quod quinquennium tunc per eum ultimo loco extensum & reconcessum brevi erat expiraturum, & causæ propter quas Indultum hujusmodi tam à prædictis romanis Pontificibus, quàm ab eo ultimo concessum fuerat, eatenus vigebant, dictus Urbanus prædecessor prætactum per eum ultimo loco ad quinquennium, ut præfertur, extensum seu de novo concessum, ac desuper confectas Litteras ac in eis contenta, ita tamen, ut provisiones hujusmodi servatâ dictarum Litterarum formâ fierent,

ipsum-

ipſumque Indultum canonicatus & præbendas Eccleſiæ Metropol. Colon. minimè comprehenderet, ſeu ad eos ſe extenderet, ac aliàs ſub certis modo & forma tunc expreſſis ad aliud quinquennium extendit & prorogavit, & poſtmodum ſimilis Record. Innocentio PP. X. prædeceſſori etiam noſtro per vos expoſito, quòd cauſæ, propter quas Indultum hujusmodi tàm ab eodem Urbano tunc noviſſimè, quàm ab aliis prædeceſſoribus conceſſum fuerat, etiam eatenus vigebant, ipſe Innocentius prædeceſſor Indultum prætactum vobis per eundem Urbanum prædeceſſorem ultimo loco ad quinquennium, ut præfertur, extenſum & ſeu de novo conceſſum, ac deſuper confectas Litteras & in eis contenta ſub certis pariter conditionibus, modoque & forma tunc expreſſis ad aliud quinquennium pariter conceſſit, quinquenniumque hujusmodi ad aliud poſtmodum etiam quinquennium à die XX. Febr. MDCL. computandum extendit & prorogavit, & ſucceſſivè ſimilis mem. Alexander PP. VII. etiam prædeceſſor noſter ſupplicationibus veſtro nomine ſibi ſuper hoc humiliter porrectis inclinatus per ternas ſuas in ſimili forma Brevis Litteras veſtras XXVIII. Auguſt. MDCLV. & alteras die VIII. Januar. MDCLXI. & reliquas die XIV. Martii MDCLXIV. expeditas Indultum prætactum vobis conceſſum & prorogatum, ut præfertur, ſub certis modo & forma tunc expreſſis primo quidem ad quinquennium, ſubinde verò ad triennium & noviſſimè ad quadriennium ac poſtmodum ſimilis Record. Clemens PP. IX. itidem prædeceſſor noſter per ſuas pariter in forma Brevis die IX. Septemb. MDCLXVII. expeditas Litteras idem Indultum ad quinquennium, illudque ſucceſſivè ſimilis Record. Clemens PP. X. etiam prædeceſſor noſter per binas Litteras ſimiliter in forma Brevis die XVIII. Julii MDCLXX. & die XXVII. Junii MDCLXXV. emanatas Litteras bis pariter ad quinquennium, & poſtremò ſimilis Record. Innocentius XI. itidem prædeceſſor noſter per ternas ſuas etiam in forma Brevis unas die II. Sept. MDCLXXVIII. alteras die XXVI. Januarii MDCLXXXIV. ac reliquas die XXVII. Januarii MDCLXXXIX. expeditas Litteras ter itidem ad quinquennium ac ſimil. mem. Innocentius PP. XII. etiam prædeceſſor noſter per ſuas itidem in forma Brevis die XXIX. Octob. MDCLXXXXVIII. expeditas Litteras itidem ad quinquennium, & ſimilis mem. Clem. PP. XI. etiam prædeceſſor noſter per binas ſuas pariter in forma Brevis die XIX. Auguſti MDCCV. & die II. Sept. MDCCVII. emanatas Litteras, bis quoque ad quinquennium ac Rec. mem. Innocentius PP. XIII. prædeceſſor ſimiliter noſter per ſuas itidem in forma Brevis die V. Septembris MDCCXXII. expeditas Litteras pariter ad quinquennium; ac piæ mem. Benedictus PP. XIII. prædeceſſor etiam noſter per ſuas quoque in eadem Brevis die XVIII. Junii MDCCXXVII. editas Litteras Indultum hujusmodi ad ſeptennium conceſſit, & Recent. itidem mem. Clemens PP. XII. pariter prædeceſſor noſter per ſuas

quo-

quoque in ſimili forma Brevis die XXVIII. Septembris MDCCXXXV. editas Litteras Indultum hujusmodi ad quinquennium de novo conceſſit, ac ſubinde fel. Record. Benedictus XIV. ſimiliter prædeceſſor noſter ter ad ſeptennium nempe die XXX. Septembris MDCCXLI. die XXII. Maji MDCCLI. & die X. Aprilis MDCCLVIII. per ſuas apoſtolicas Litteras Indultum prætactum conceſſit, & prorogavit, ac alias prout in dicti Benedicti, ſingulis memoratorum prædeceſſorum Litteris in eadem forma Brevis deſuper expeditis, quarum tenores præſentibus pro plenè & ſufficienter expreſſis & inſertis haberi volumus, uberiùs continetur. Cùm autem, ſicut nobis nuper exponi feciſtis, ſeptennium ultimo loco à prædicto Benedicto, ut præfertur conceſſo, brevi exſpiraturum ſit, cauſæ verò, propter quas illud per prætactos romanos Pontifices prædeceſſores noſtros pluries conceſſum, & prorogatum reſpectivè fuit, etiamnum vigeant; vosque propterea idem Indultum ad effectum ſupraſcriptum per Nos vobis de novo concedi ſummopere deſideretis, Nos ſpecialem vobis gratiam facere volentes, ac veſtrum ſingulares perſonas à quibusvis excommunicationis, ſuspenſionis & interdicti, aliisque eccleſiaſticis ſententiis, cenſuris & pœnis à jure vel ab homine quavis occaſione vel cauſa latis, ſi quibus quomodolibet innodatæ exiſtunt, ad effectum præſentium tantum conſequendum harum ſerie abſolventes & abſolutas fore cenſentes, ſupplicationibus veſtro nomine Nobis ſuper hoc humillimè porrectis inclinati, de nonnullorum ex venerabilibus Fratribus noſtris ejusdem S. R. E. Cardinalibus Concilii Tridentini Interpretibus ſuper negotio hujusmodi à nobis ſpecialiter deputatorum conſilio, Indultum prætactum vobis, ſicut præmittitur, pluries conceſſum & prorogatum, ut præfertur, cum omnibus ac ſingulis contentis in Litteris prætactis, ita tamen ut proviſiones hujusmodi ſervata dictarum Litterarum formà fiant, quacunque prætenſa praxi, conſuetudine ſeu tolerantia contraria non obſtante, quam potiùs abuſum eſſe, & proinde præſens Indultum in omnibus & per omnia juxta ejus tenorem & proprietatem, prout verba illius ſonant, & non aliter, nec alio modo ſervari debere decernimus, & cum hoc quod Indultum hujusmodi canonicatus & præbendas Metropol. Eccleſiæ Colon. minimè comprehendat, nec ad eos ſe extendat, ac ſine præjudicio venerabilis Fratris moderni & pro tempore exiſtentis Archiepiscopi Colon. nec non cum omnibus & ſingulis aliis Facultatibus, conceſſionibus & ordinationibus, clauſulis & decretis appoſitis in dictis Litteris & ſervatâ in omnibus & per omnia earundem Litterarum formâ ad aliud ſeptennium à fine ultimo dicti ſeptennii, ſicut præmittitur prorogati, ſeu conceſſi computandum Authoritate apoſtolica tenore præſentium de novo concedimus, ſicque & non aliter per quoscunque Judices ordinarios & delegatos, etiam cauſarum Palatii apoſtolici Auditores ac S. R. E. Cardinales & de Latere Legatos, &

Sedis

Sedis apoſtolicæ Nuntios quavis Authoritate fungentes, ſublatâ eis & eorum cuilibet quavis aliter judicandi & interpretandi Facultate & Authoritate, judicari & finiri debere, ac irritum & inane, ſi ſecus ſuper his à quoquam quavis Authoritate ſcienter aut ignoranter, contigerit attentari, decernimus: decernentes etiam vos ſeptennio prætacto per Nos conceſſo, durante hujusmodi Indulto ac deſuper confectis Litteris prædictis liberè & licitè uti poſſe, ac irritum & inane, ſi ſecus ſuper his à quoquam quavis Authoritate ſcienter vel ignoranter, contigerit attentari. Volumus autem & earundem tenore præſentium ordinamus, ne Eccleſiæ, in quibus perſonæ nominatæ hujusmodi vigore vacationum aut collationum prædictarum eosdem canonicatus & præbendas obtinuerint, ob earum impedimentum in legendo debitis non fraudentur obſequiis, aut cultus divinus in illis minuatur, eædem perſonæ, ſi illis eâ horâ, quâ ipſa divina officia celebrabuntur, legendum fuerit, tunc per idoneos ſubſtitutos inibi deſerviri facere poſſint, & ita deſerviendo pro reſidentibus & inſervientibus habeantur, ac diſtributiones quotidianas lucrentur, in omnibus & per omnia, perinde ac ſi perſonaliter deſervirent, Dominicis diebus & Feſtis principalioribus, videlicet Domini Noſtri Jeſu Chriſti, ac Glorioſiſſimè Virginis ac Beatorum Apoſtolorum, & in quorum honorem dedicatæ ſunt Eccleſiæ, aliorumque Sanctorum, quorum dies in ſingulis eisdem Eccleſiis ſolennes & celebres habentur, exceptis, quibus eis non per ſubſtitutos, ſed per ſe ipſos perſonaliter deſervire teneantur; quòdque hujusmodi canonicatus & præbendæ perſonis idoneis ad profitendum in aliqua ex dictis Univerſitatibus idoneis repertisque jurejurando ad profitendi munus diligenter ac immediatè poſt canonicatûs & præbendæ adeptionem exercendum ſe adſtringant, duntaxat conferantur, illorumque ſingulis aſſignentur cathedræ, in quibus actu legere poſſint in ea Facultate, quæ eis in actu earum nominationis hujusmodi per Rectorem, Decanos & Proviſores ſupradictos deſtinatæ fuerint, ita ut ſi aliqua ex dictis perſonis *per tres menſes continuos* absque legitima cauſa à Rectore Proviſoribus prædictis approbanda, à legendo ceſſaverit, pœnam privationis canonicatûs & præbendæ per eam vigore dictæ nominationis obtentorum, alteri perſonæ idoneæ modo prædicto conferendorum eo ipſo *absque ulla declaratione* incurrat. Cæterùm eædem perſonæ prædictos canonicatus & præbendas non niſi in manibus noſtris & pro tempore exiſtentis romani Pontificis cum ſpecifica mentione, quòd illos vigore memoratæ nominationis conſecutæ fuerint, nec niſi ad favorem perſonarum juxta Statuta & Indulta dictæ Univerſitatis qualificatarum, & aliàs bonum teſtimonium à Rectore & Proviſoribus ſupradictis habentium reſignare aut aliàs dimittere nullatenus poſſint; alioquin canonicatus & præbendæ hujusmodi vacent eo ipſo, ita ut de illis per Sedem

apoſto-

apoſtolicam duntaxat disponi poſſit, ipſæque perſonæ ſic nominatæ intra ſex menſes à die collationis & proviſionis aut cujusvis alterius diſpoſitionis de canonicatibus & præbendis, ad quos illos nominari contigerit, ſibi faciendum, ut præfertur, novas proviſiones ſuper illis à dicta Sede impetrare, & Litteras apoſtolicas deſuper in totum expedire, ac Jura Cameræ apoſtolicæ ac aliis propterea debita perſolvere teneantur; alioquin dictis ſex menſibus elapſis proviſi eorundem canonicatuum & præbendarum fructus interea ſuos non faciant, ſed illi ad Metropolitanam Eccleſiam Colon. ejusque Capitulum pertineant, ac in commodum & utilitatem ipſius Metropol. Eccleſiæ applicari debeant: canonicatus vero & præbendæ hujusmodi vacare cenſeantur eo ipſo, poſſintque per alios ab eadem Sede duntaxat liberè impetrari, & impetrantibus ſuffragetur atque competat via executiva, ejusque robur & effectus, perinde ac ſi prædicti canonicatus & præbendæ per obitum apud prædictam Sedem vacaviſſent, & de illis ſic per obitum vacantibus ab eadem Sede eisdem impetrantibus proviſum fuiſſet, non obſtantibus præmiſſis ac conſtitutionibus & ordinationibus apoſtolicis, nec non Eccleſiarum prædictarum etiam juramento, Confirmatione apoſtolicâ, vel quavis aliâ firmitate roboratis ſtatutis & conſuetudinibus, privilegiis quoque, Indultis & Litteris apoſtolicis eisdem Eccleſiis & Capitulis ſub quibuscunque tenoribus & formis, ac cum quibus & derogatoriarum derogatoriis, atque efficacioribus, efficaciſſimis & inſolitis clauſulis, irritantibusque & aliis Decretis etiam iteratis vicibus conceſſis, approbatis & innovatis, quibus omnibus & ſingulis, etiamſi de illis, eorumque totis tenoribus ſpecialis, expreſſa & individua, ac de verbo ad verbum, non autem per clauſulas importantes mentio, ſeu quævis alia expreſſio habenda, aut alia aliqua exquiſita forma ad hoc ſervanda foret, tenores hujusmodi, ac ſi de verbo ad verbum infererentur, præſentibus pro plenè & ſufficienter expreſſis & inſertis haberi, illis aliàs in ſuo robore permanſuris & ad præmiſſorum effectum hac vice duntaxat ſpecialiter & expreſsè derogamus, ceterisque contrariis quibuscunque. Datum Romæ ad S. Mariam Majorem ſub annulo Piscatoris die X. Julii MDCCLXV Pontificatûs noſtri anno VII.

§. X.

Primum Corollarium, quod ex Indulto ſequitur.

Hoc eſt Indultum illud, quo E^mmo^ noſtro Archiepiscopo Colonienſi in Eccleſiis collegiatis Agrippinenſibus ſubtracti tres menſes ſunt, atque Univerſitati Colonienſi conceſſi; primus inter Pontifices concedentes erat Paulus IV. — Conceſſionis initium erat annus 1558 de quarto Calend. Martii, quo tempore Antonius ex familia Comitum de Schauenburg Archiep. Colon. gravi infirmiate preſſus mox die 18. Junii ejusdem anni obierat, ut Eccleſia noſtra Colonienſis cujus

Archi-Præſuli à tempore Concordatorum Indultum ſex menſium papalium, ex fide & Pacto Pontificis eſt debitum (§. III.) ac irrevocabile, valido tunc jurium & Indulti hujus pactitii caruerit Defenſore; Nihilominus cùm Paulus IV. ad *triennium* ſolummodo primitus conceſſerit gratiam trium menſium, atque Summi Pontifices omnibus literis hactenus generali ſtudio Colonienſi datis inſeruerint Clauſulam Salvatoriam: *ſinè præjudico venerabilis Fratris moderni & pro tempore exiſtentis Archiepiscopi Colonienſis*, evidenter ſequitur, Indultum pactitium omnium menſium papalium, in quibuscunque Eccleſiis collegiatis Agrippinenſibus ſalvari Clauſulâ illa integrum, ut, cùm mutatæ ſint circumſtantiæ, atque jure ſupremo territoriali Celſiſſimus ac Eminentiſſimus Archiepiscopus Colonienſis fundaverit Academiam novam aliam æmulam, neque paſſim cauſa ob quam Indultum conceditur, ampliùs ſequatur (§. XII.) jure poſtliminii Indultum pactitium, cui Anteceſſores renunciare haud poterant in præjudicium Succeſſorum, eà de causâ ad ſuum primum ac nativum poſſeſſorem facili negotio redire poſſit.

§. XI.

CONTINUATIO.

Neque huic obſtat, quòd hæc tertia gratia Univerſitati Colonienſi tempore Concilii Tridentini œcumenici conceſſa fuerit, quæ conceſſio per Auguſtiſſimos Imperatores eo ipſo ſuam obtinuit Confirmationem, dum Conc. Tridentinum per ipſos laudatum, ac firmatum, illiusque decreta obſervanda eſſe in Receſſibus Imperii ordinatum fuit, præterea in Concordatis Aſchaffenburgenſibus ſit diſpoſitum, quòd ea obſervari deberent, quæ in futuro Concilio œcumenico ſtatuenda forent (ità ratiocinatur Cl. BARTMAN Doctor Colonienſis in ſuâ Diſſ. *de primis precibus* ed. 1773.) verùm hæc juri noſtri Eminentiſſimi nullatenus præjudicant; etenim nemo ignorat, jus Indulti pactitii in tribus Reverendiſſimis Electoribus ceu Indultariis *natis* eſſe omnino ſpecialiſſimum, quod cum in Concilio Tridentino non ſit expreſſum, quis ſanus JCtus aſſeret, illi, utpote non expreſſo eſſe derogatum? Porro Decretum Concilii Tridentini, quo hanc tertiam gratiam confirmatam eſſe prætendit JCtus Colonienſis reperitur in *Cap.* 1. *ſeſſ. V.* habita anno 1546: quis credat, hoc Decreto confirmatum iri gratiam demum anno 1558 conceſſam? neque unquam Imperatorum aut Summorum Pontificum intentio erat ullum hac in re præjudicium Indultariis natis inferre, quorum jus Indulti ſex menſium ex Pactis cum Pontifice originem & firmitatem habet, quorum Pactorum ac jurium, quæ Archiepiscopis debentur, Protector eſt Auguſtiſſimus Imperator: Denique Summi Pontifices ipſi mentem ſuam hâc in re aperiunt, dum nihil præjudicii juri Eminentiſſimi noſtri inferre voluiſſe *Clauſula Salvatoria* ſatis oſtendunt.

§. XII.

§. XII.
Alterum Corollarium.

In prætacto Indulto disertò legitur, quòd præbendæ in uno ex tribus mensibus vacantes ab Universitate personis idoneis ad profitendum conferantur, atque jurejurando ad profitendi munus adstringantur, atque iis cathedræ, in quibus legere possint assignentur, ut si provisi per tres menses à legendo cessaverint, pœnam privationis.. eo ipso, absque ulla declaratione incurrant. — Ex his Indulti verbis palam est, eodem modo provisos in vim Indulti trium mensium obligatos esse ad actu docendum, quemadmodum provisi de præbendis *primæ* & *secundæ gratiæ*, & quidem sub pœna privationis ipso facto incurrendæ: Qui igitur huic Summi Pontificis sanctissimæ intentioni non satisfaciunt, quomodo hi fructus facient suos? & licèt aliàs Piscationes in Curia romana sint odiosæ, hic tamen illis patere locum manifestò sequitur — nequeexcusantur provisi, sibi non assignari cathedram: etenim aut cathedra ipsis assignari poterit, aut non? si primum: satisfaciendum est tenori Indulti.. Si alterum: cessante causâ cessabit effectus, atque eò faciliùs juri postliminii (§. X.) locus dabitur.

§. XIII.
Tertium Corollarium.

In vim prætacti Indulti personæ in uno ex dictis mensibus provisæ aliter dimittere nequeunt seu resignare sua beneficia, nisi *in manus p. t. existentis Romani Pontificis*, ut Resignatio in alterius manus facta sit nullius roboris; quodsi cum hisce Indulti verbis comparetur juramentum *, quod emittere debent provisi ab Universitate, hi obligantur ad resignandum beneficia non aliter, quàm in *manus Universitatis*, & quidem in uno ex mensibus illi à Summo Pontifice concessis; quâ ratione hoc juramentum cum gratia Summi Pontificis conciliari possit, non video: quorsum autem hoc juramentum tendat, oppido patet, videlicet 1) ut conditio Ordinariorum, atque Eminentissimi nostri reddatur deterior, cujus potestas admittendi Resignationes beneficiorum in jure communi fundata, quoad ejusmodi beneficica penitùs perimitur, & 2) ut hâc ratione beneficia semel in mense Universitatis vacantia reddantur hæreditaria, seu transitoria de membro Universitatis in aliud; interim, si ejusmodi beneficium resignaretur in manus nostri Eminentissimi, collatio facta omnino ceu valida subsisteret; cùm notorii juris sit, quòd juramentum in præjudicium tertii præstitum sit nullius roboris, atque post Concordata cum S. Sede inita, nulla reservatio seu limitatio Potestatis Episcopalis circa collationem beneficiorum subsistat.

* Juramentum habetur in Statutis Universitatis antiquis impressis pag. mihi 111 & quidem quoad passum concernentem itâ habet: Sextò jurabit, quod hanc

præbendam futuro tempore non reſignabit in favorem etiam cujuscunque perſonæ, ſed ſi eandem relinquere vel reſignare intendat, quod tunc eandem rurſus ad manus DD. Rectoris & Proviſorum & Decanorum pro tempore exiſtentium liberè reſignabit, idque in uno ex tribus menſibus, in quibus nominatio & præſentatio ad Univerſitatem pertinet, ſine dolo & fraude.

§. XIV.

Uſus Menſium papalium in Ducatibus Juliæ & Montium.

Ad Ducatus Juliæ & Montium, prout in ipſis viget *uſus Menſium papalium*, nunc facimus tranſitum; ante omnia verò recenſebimus ea argumentorum pondera, quibus Sereniſſimorum Vicinorum Dominorum territorialium nititur prætenſio, quatenus illa in Diſſertatione (§. 1.) citata adferuntur, *primum itaque* (ait Author Diſſ. cit. §. X) *hoc in Patronatu Julio-Montenſi ſingulare eſt jus menſium papalium, quod in quieta ducentorum & amplius annorum poſſeſſione, atque inde nata præſcriptione fundatum eſt, nec non eandem cum æmulis Bavariæ juribus originem habet: Etenim, cùm eveniret, ut ad beneficia eccleſiaſtica, præſertim ad parochias Curia romana ſæpiùs nominaverit indignos, ... atque plurimis Germaniæ Archi- & Epiſcopis nec non principibus ſæcularibus è re viſum fuerit avitæ Religioni meliùs proſpectum iri, ſi Concordatis derogaretur, & præbendas.. in menſibus papalibus vacantes ipſi conferrent, eorum exempla jure ſequi poſſe autumârunt Sermi Duces noſtri* (Diſſ. cit. §. VII.) Itaque JOANNES IV. Juliæ, Cliviæ & Montium Dux ad preces ſtatuum provincialium ſingulorum beneficiorum eccleſiaſticorum.. quotquot in menſibus papalibus vacâſſent ANNO 1525 ſibi primus aſſumpſit: (Diſſ. cit. §. VIII.) contra hanc uſurpationem menſium papalium CLEMENS Papa VII. anno 1534 quidem dedit ſolennem proteſtationis Bullam (§. VII. Diſſ. cit. lit. c.) gravamina quoque ſua interpoſuerunt patroni, quibus omnibus nihilominus inattentis JOANNES IV. quoad vixerit, uſurpationem ſuam continuavit, ejusdemque veſtigiis inhæſerunt ejusdem Filius WILHELMUS & Nepos JOANNES WILHELMUS, dumque prior conſiliarium ſuum eccleſiaſticum MASIUM a. 1550 Romam miſerat, ad finem ſupplicandi ſanctiſſimo pro Indulto menſium papalium, hoc quidem Indultum fuit denegatum, veruntamen ex Relatione Cl. de REDINGHOVEN conſtare: "daſs die vorige Herrn (Author. Diſſ. cit.) Herzogen zu Gülich, Cleve, und "Berg ſich hernach in Poſſeſſionem conferendi ſimpliciter, & in omnibus Men- "ſibus beneficia eccleſiaſtica, ſive Præbendas canonicales, & aliqua curata Men- "ſibus apoſtolicis debita geſetzet haben, worzu dieſelbe ſich einer à Papa Euge- "nio im Jahr 1444 verliehener hiebei mit kommender Bullæ bedienet, in wel- "cher Herren *Adolpho* Herzogen zu Cleve, und deſſen Primogenito *Joanni* ex "poſt Duci ejus nominis I. propter inobedientiam, & Rebellionem Archi-Epis-

"copi Colonienfis præfentatio ad quæcunque beneficia ecclefiaftica tunc vacantia,
"& impofterum vacatura zugeftanden worden, jedoch ift darinnen ausdrücklich
"præcavirt: dummodo non fint Sedi apoftolicæ refervata; nichts deftoweniger
"ift obgedachte Poffeffion ab anno 1526 bis daher continuiret worden, uner-
"achtet der Pabft Clemens VII. dagegen eine fcharfe Bullam anno 1534 heraus-
"gegeben; quæ incipit: "Admonet Nos &c. & hanc habet rationem; quod
"Archi-Episcopi, Episcopi, Ecclefiarum Prælati, nec non Principes & Domini
"Temporales poft miferabilem urbis direptionem (welche anno 1527 gefchehen)
"collationes apoftolicas in Menfibus refervatis factas admittere contempferint &c.
"darüber doch der Herzog Wilhelm zu Gülich, Cleve, und Berg in anno 1553
"durch feiner Hochfürftl. Gnaden geiftlichen Rath Mafium zu Rom tractiren
"laffen wollen, und ein Indultum fpeciale gefuchet, aber nichts anders, als
"diefes laut der fernern Anlagen ausrichten können, dafs Seine päbftliche Hei-
"ligkeit wohl erleiden könnten, dafs höchftgedachter Herr Herzog feinen alten
"Bruch verfolgen thäte, derentwegen Sie dann ihr väterliches Gemüth von
"demfelben nicht abwenden wollten, wobei es alfo fort geblieben; und ob-
"wohlen einige päbftliche Nuntii fich dawider zuweilen befchweret, ift darin-
"nen doch bis hicher nichts geändert worden.

§. XV.

Continuatio.

Verùm hæc omnia nihil ferunt fubfidii pro tuendo jure menfium papalium in Ecclefiis prædictorum territoriorum; etenim I) nihil juvat Dominos territoriales Bulla Eugenii IV, quæ anno 1444 in favorem *Adolphi* Ducis prodiiffe fertur, ceu D. Confiliarius de Redinghoven infundate prorfus retulit; fiquidem *a*) ipfe Author citatus diferte doceat (§. VIII. lit. d.) quod hæc opinio manifeftò fit erronea ex eo, quod Adolphus poffeffionem Ducatuum Juliæ & Montium tum temporis nondum adierit, fed demum a. 1516 atque *b*) Bulla illa obfiftentibus Cæfare & Principibus germaniæ anno 1447 fuerit penitùs revocata, imò *c*) Bulla illa nunquam in Patria Julio-Montenfi vim legis obtinuerit. Quo igitur fundamento provocari poteft ab Authore citato ad Relationem illam, quæ primitùs fe fundat in Bulla papali, quæ tot fundamentis eidem aut fuppofititia videtur, aut prorfus nullius roboris? finamus interim, hanc Bullam fuiffe emanatam: certum nihilominus eft, quod Eminentiffimus nofter Theodoricus Archiep. Col. anno 1447. fuerit pleniffime reftitutus, eidemque jus menfium papalium (§. III.) ex pacto conceffum, inde jus ex Bulla præcedenti qualitercunque quæfitum penitus corruit, atque Sereniffimi Duces Montenfes ab hoc tempore usque ad annum 1525 ne fomniàrunt quidem, ut manus apponerent ad Beneficia in Menfibus papalibus vacantia,

§. XVI.

CONTINUATIO.

Neque II.) ſe tueri poſſunt ejusmodi Domini territoriales eo, quod ad inſtantiam Statuum provincialium duxerint eſſe derogandum germaniæ Concordatis: etenim certiſſimi juris eſt, quod Statibus provincialibus cujusque territorii aut ſingulis Dominis territorialibus nec umbra quidem juris competat, circa totius Nationis germanicæ cum Summo pontifice inita Concordata, ut hæc, invito compaciscente Papa, mutare, aut illis derogare valeant: Leges enim fundamentales Imperii pactitiæ viciſſitudinem aliam non patiuntur, quàm de illorum, quorum intereſt, conſenſu— Quâ ratione igitur afferi poteſt, contraventionem unilateraliter anno 1525 ad ſuggeſtum Statuum provincialium à Duce Montenſi uſurpatam contra Concordata germaniæ, eſſe juſtam ac legitimam?— Quodſi hæc via ſubvertendi penitus leges Imperii fundamentales pactitias juſta ſit ac legitima, dicam quoque, ſingulis Dominis Territorialibus catholicis jus eſſe, ſi ipſis è re viſum fuerit, Paci osnabrugenſi invitis Proteſtantibus contravenire, quod quàm abſurdum, tàm periculoſum eſt Paci publicæ Imperii.

§. XVII.

CONTINUATIO.

Peſſimas porro III.) ſequelas poſt ſe traheret modus hic agendi Dominorum territorialium cum Summo pontifice ejusque Indultariis; ſiquidem aperta ſemel via Dominis Territorialibus ita ex arbitrio ſuo, & ad Statuum ſuorum Preces contraveniendi, ac derogandi Concordatis totius Nationis germanicæ exemplum notorium præſto eſſet aliis, per fas & nefas Menſes papales uſurpandi, atque jus nativum Reverendiſſimorum Indultariorum ad nihilum fere redigendi, qui modus agendi cum pontifice ejusque Indultariis nunquam non reprobari debet ab iis, quibus Salus Imperii publica, Religio, & in ſervandis promiſſis Sanctitas Cordi eſſe debet; inde etiam factum eſſe credimus, quod WILHELMUS Dux Juliacenſis & Montenſis anno 1550 per Conſiliarium ſuum eccleſiaſticum MASIUM à romano-Pontifice ſollicitaverit Indultum menſium papalium ad Eccleſias collegiatas ſuorum territoriorum, ſane, non alio ex fine, quam ut malæ tum *ſuæ*, tum *Anteceſſorum ſuorum fidei* quoad uſurpatos Menſes papales conſuleret: rogando hoc Indultum Dux prætactus agnovit ſui juris prætenſi nullitatem, non dicam iniquitatem; cum itaque hactenus Indultum illud non impetraverit, conſequens eſt, jus alienum mala fide & absque titulo juſto fuiſſe uſurpatum.

§. XVIII.

§. XVIII.

CONTINUATIO.

Neque in minimo relevat quod *Agens romanus* Duci ſuo Montenſi reſcripſiſſe feratur: daſs Seine päbſtliche Heiligkeit wohl erleiden könnten, daſs höchſtgedachter Herr Herzog ſeinen alten Bruch verfolgen thäte &c. etenim ex quo fonte alio hanc jactitatam ſuæ Sanctitatis declarationem adfert Author citatus, quam ex privatis, atque partium ſtudio præoccupatis eorundem Ducatuum Scriptoribus & Conſiliariis multifariam ſibi contradicentibus! quodſi hæc ſanctæ Sedis apoſtolicæ intentio certa fuerit atque ſubſiſtens, quâ ratione proteſtari poſtea fuiſſent auſi ejusdem Sedis Nuntii apoſtolici Coloniæ reſidentes, ceu idem Author ex fontibus ſuis diſerte fatetur? cur ſancta Sedes non dediſſet Indultum Duci Montenſi, ſi hæc vera fuiſſet Pontificis voluntas, cum brevi tamen poſtea anno 1558 Univerſitati Colonienſi (§. IX.) conceſſerit tres ex Menſibus papalibus? cum itaque conatus MASII hunc in finem Romam miſſi manſerint absque effectu, nec ullum hactenus Indultum à ſancta Sede Duces Montenſes potuerint impetrare, utut illud rogaverint, atque pro arrogati ſibi juris ſubſiſtentia neceſſarium agnoverint, ſuâ ſponte inde fluit, jus menſium papalium infirmo prorſus niti fundamento, ex parte Dominorum territorialium vicinorum.

§. XIX.

CONTINUATIO.

Qui itaque Authori Diſſ. cit. ſuffragari queat præſcriptio, & quidem, uti ipſe ait, *exemplo Ducum Bavariæ*, non video; etenim quando anno 1525 primo ſibi arrogarit Menſes papales Dux Montenſis, mox anno 1534 Summus Pontifex CLEMENS VII. huic uſurpationi contradixit, atque ita à Dominis territorialibus nulliter proviſos non eſſe tutos in foro poli declaravit, ſibique nec non ſuo Indultario Eminentiſſimo noſtro Archiepiſcopo conſervavit jus ex Concordatis quæſitum, omnemque præſcriptionem, forſan ex ejusmodi factis naſcituram caſſavit, ſuccedentes poſtea per integrum Seculum & ultra Nuntii apoſtolici hæc facta contradixere: quomodo igitur *quieta* ducentorum & amplius annorum poſſeſſio circa Menſes papales dici poterit, tam ſolenniter & ſæpius contradicta? nihil dicam, quod plures ſint Juris eccleſiaſtici germanici interpretes, qui contra Concordata germaniæ nullam prorſus præſcriptionem habere locum ſuſtineant *, quod eò magis impræſens ſuſtinendum erit, quòd primum poſſeſſionis initium prorſus vitioſum ſit ac illegitimum — Dein ſupponamus quoque in favorem Nationis contra Summum pontificem præſcriptionis viâ poſſe derogari Concordatis, id tamen ſolummodo intelligendum venit de Ordinariis collatoribus,

bus, nullatenus verò de Dominis territorialibus præcipuè circa alternativam mensium, etenim Summus Pontifex Ecclesiis germaniæ liberum reliquerat, utrum alternativam mensium acceptare voluerint? Quando igitur in locum redhostimenti *Sanctissimo* Ecclesiæ germaniæ cesserunt sex Menses papales, hos ita in Summum pontificem transtulerunt, ut nemini alteri, quam cui Summus Pontifex Indulto illos concedere voluerit, adquiri possint.

* Cf. cl. NELLERUS in *Analytica Demonstratione de Præposituris* §. V.

§. XX.

CONTINUATIO.

Denique ab omni veritate alienum est, quod Dux Montensis æmulis quoad menses papales juribus cum Electorali Domo Bavarica gloriari queat; etenim indubitatum est, atque ex ipsa confessione Authoris citati (§. X lit. b) elicitur, quod anno 1583 inter Serenissimam eandem Domum, & NB. Reverendissimos Bavariæ Diœcescos Ordinarios Concordata specialissima fuerint conclusa, quibus mensium papalium possessio ceu legitima firmatur, & quidem de Consensu Ordinariorum, quorum intererat, non itaque in vim præscriptionis, sed in vim pactorum specialissime conclusorum menses papales possidentur à Domo Bavarica; ubi autem ejusmodi Concordata specialissima favent Duci Montensi, cujus Antecessores via facti, spreto Summo Pontifice, spreto jure nativo nostri Eminentissimi ceu Indultarii, posthabitis contradictionibus ordinariorum Collatorum jus mensium papalium sibi arrogare attentârunt? Jus igitur mensium papalium in Ducatibus Juliæ & Montium horum Dominis territorialibus, exemplo Electoratûs Bavariæ vindicari nequit, quin potius indubitatum sit, jus illud saltem *in petitorio* Summo Pontifici, atque nostro Eminentissimo ceu Indultario ejus nato convenire.

§. XXI.

Parochiæ Mensibus papalibus non sunt subjectæ.

Id verò prorsus intolerabile est, quòd prætensio ista Mensium papalium atque adeo ad Ecclesias curatas (§. I.) extendi velit; plurimis Ecclesiis collegiatis nostræ Ecclesiæ Coloniensis hactenus desuper dissidia movebantur e. g. Ecclesiæ Archidiaconali Bonnensi quoad Parochias territorii Montensis & Juliacensi, quæ quoad Parochiam in Karweiler Duci Montensi sub initium hujus Seculi solenni Transactione jus alternis vicibus conferendi cessit: Pariter Ecclesiæ collegiatæ Canonissarum Nobilium Novesini anno 1704 cum eodem Duce quæstio erat, circa Parochiam in *Benrath* &c. de quibus temporis brevitate arctati, speciali ad hanc Dissertationem Supplemento fusè ac solidè Argumentis ex Ecclesiarum Archivis variis petitis agemus.

X.

X.
DISSERTATIO
DE
PAROCHIIS IN GERMANIA
præcipuè
IN DUCATIBUS JULIÆ ET MONTIUM
ALTERNATIVÆ MENSIUM CONCORDATORUM
HAUD SUBJECTIS

DEFENDENTE D. IGNATIO XAVERIO DE MEESE EX VALLE EHRENBREITSTEIN.

§. I.
Occasio scribendi.

Quando elapso anno 1780. Mense Septembri in Dissertatione Juris ecclesiastici germanici de eo: *quod circa Menses papales in Ecclesia nostra Coloniensi, præcipuè in Ducatibus Juliæ & Montium justum est*, demonstratum ivimus, quæ sint Eminentissimi ac Celsissimi Archiepiscopi Nostri Electoris Coloniensis Jura circa Menses papales, & præcipuè, quàm justissimis fundata sit momentis ejusdem EMINENTISSIMI prætensio circa tres Menses Martium, Julium, & Novembrem Universitati Coloniensi ex merà Sedis apostolicæ Gratia concedi solitis, atque revocationi propterea palam obnoxiis, nec non, quo infirmo subsistat pede Mensium papalium Exercitium, quod in Ecclesiis collegiatis suorum Territoriorum hactenus tentarunt Serenmi Duces Juliacensis, Montensis, ac Clivensis;

Fidem dedimus (§. *finali*) nos demonstraturos porro esse, eorundem Territoriorum Ecclesias parochiales collegiatis Ecclesiis ac Monasteriis incorporatas, nullà Ratione alternativæ Concordatorum seu Mensibus reservatis fore obnoxias; fidem datam à nobis nunc exequimur, & quidem eò lubentius, quò pluribus documentis instructi modo in aciem descendimus; Oportet autem, ut, quæ nos occasio ad hoc induxerit, prævie hic repetamus: Ea verò nulla alia est, quàm quòd Mensium papalium usus, quem in Ecclesiis collegiatis suorum Territoriorum exercent Serenmi Duces Montensis, Juliacensis & Clivensis, *) atque adeò ad Ecclesias parochiales extendi velit, ceu Resolutum Regiminis Montensis, quod §. 1. prætactæ Dissertationis nostræ indicavimus, testatur.

* Conf. Diss. cit. §. XIV. seqq.

§. II.

Parochiæ non subsunt Concordatorum Mensibus quia I.) *sub nomine Beneficii in Reservationibus non veniunt* curata.

Quæstio: *an Ecclesiæ parochiales subsint alternativæ Mensium?* Tota ex eo dependet: utrum, quando in Concordatis dicitur *quoties* ALIQUO VACANTE BENEFICIO *de Mensibus Januarii, Martii &c.* sub *Beneficio* simpliciter tali veniant etiam *Ecclesiæ parochiales?* Quas hic sub nomine Beneficii simpliciter talis non venire ex eo evidenter apparet, quòd hic versemur in materia Reservationum ceu *odiosa*; odia autem oportet restringi non ampliari *a*), quemadmodum generatim uno ore fatentur Decretalistæ in dubio: *utrum Ecclesia sit Patronatui obnoxia?* Ecclesiam declarandam esse potiùs liberam, quàm servituti Patronatûs obnoxiam; ità etiam dum quæritur, utrum sub Verbis: *quoties vacante aliquo Beneficio &c.* comprehendantur Ecclesiæ parochiales, eas non comprehendi pronuntiandum est, eo quòd Ecclesiæ tamdiu sint pronuntiandæ à servitute Reservationum exemptæ donec probentur eidem obnoxiæ *b*).

a) *Reg.* 15. *J. in 6.*

b) Vid. BARBOSA *J. E. U. L.* 3. *C.* 4. *n.* 87. CORVINUS *Tract.* 2. *de Benef. Lib. Tit.* 15. *n.* 3.

§. III.

CONTINUATIO.

Neque hoc gratis à nobis dicitur, sed pridem *Jure communi* est determinatum: Etenim Papa BONIFACIUS VIII. expresse decidit *C.* 16. *de Præb. & Dignit. in* 6., quòd dum generaliter mandat alicui esse providendum *de Beneficio* si vacaverit, non intelligi Beneficium curatum, nisi in Litteris expressa fuerit facta Mentio, Beneficium esse *curatum*; *cum in illis*, ait: *quibus Beneficia Curam animarum habentia committuntur, major, quam in iis, qui ad alia promoventur, idoneitas requiratur: Intentionis nostræ nequaquam existit, ut cum aliquibus de Ecclesiis...vel aliis Beneficiis quibuscunque (de animarum Cura mentione non habita) provideri mandamus, ipsis de iis quibus curæ animarum imminet, possit, aut debeat provideri.* Quodsi igitur modo Jure communi sub nomine Beneficii simpliciter talis in Reservationibus papalibus non venerit Beneficium curatum, quomodo dici poterit in Reservationibus Concordatorum sub nomine Beneficii simpliciter talis venire Ecclesias parochiales?

§. IV.

§. IV.

II) *Quia Regula Cancellariæ nona quoad Ecclesias curatas fuit modificata in Concordatis.*

Equidem Regula Cancellariæ nona *de Mensibus* ante Concordata Germaniæ introducta ait: Summo Pontifici reservata esse omnia Beneficia ecclesiastica *cum Cura*, *&* *sine Cura* vacantia in Mensibus reservatis; verum eo ipso, quòd in Concordatis Aschaffenburgensibus, in quibus recipitur alternativa Mensium, solummodo fiat Mentio Beneficii simpliciter talis vacàntis in Mense aliquo reservato, atque Natio nostra germanica, & Summus Pontifex ipse ceu paciscentes non expresserint Beneficia curata, quæ fuerant expressa in Regula de Mensibus ante Concordata, evidenter apparet Summos paciscentes non recepisse simpliciter Regulam Cancellariæ de Mensibus sed cum exclusione Ecclesiarum parochialium; quodsi enim paciscentes voluissent etiam comprehendere sub alternativa Mensium Ecclesias parochiales, cur has non expresserunt, prout erant expressæ in Regula de Mensibus? Sane, si Natio nostra germanica sub alternativa Mensium voluisset etiam Summo Pontifici concedere Ecclesias parochiales, utique in has expresse consensisset, atque ipse NICOLAUS V. in Bulla Concordatorum, si voluisset sibi reservatas quoque esse Ecclesias curatas, has expressisset, prout exprimendas esse ipse noverat ex Constitutione Prædecessoris sui BONIFACII VIII. (§. III.) ad effectum, ut subessent Reservationibus.

§. V.

CONTINUATIO.

Atque hæc inde magis confirmantur, quod Natio nostra germanica in Concordatis Principum acceptaverint *Decretum Concilii Basileensis Seß. 23. de Reservationibus*: quo dicitur: *Quia multiplices Ecclesiarum & Beneficiorum hactenus factæ per Summos Pontifices reservationes non parum Ecclesiis onerosæ exstiterunt; ipsas omnes tam generales, quam speciales, sive particulares de quibuscunque Ecclesiis & Beneficiis, quibus tam per electionem, quam collationem, aut aliam dispositionem provideri solet, sive per extravagantes ad Regimen, & execràbilis, sive per Regulas Cancellariæ, aut alias apostolicas Constitutiones introductas, hæc sancta Synodus abolet*: in hoc Decreto Regula Cancellariæ nona de Mensibus simpliciter aboletur, atque ordinariis Collatoribus omnes Menses penitùs restituuntur; quando igitur anno 1447 in Civitate Aschaffenburgensi actum fuit inter

Nationem, & Pontificem de alternativa Mensium rursus erigenda in favorem Summi Pontificis, atque reipsa hæc Sedi apostolicæ reservata fuit, Natio nostra non aliter resuscitare voluit Regulam nonam prædictam, nisi sub verbis generalibus, expresso solùm Beneficio simpliciter tali excludendo Ecclesias curatas, quod enim in Concordatis Principum Nationi nostræ fuit restitutum, id in Concordatis Aschaffenburgensibus non præsumitur rursus abdicatum, nisi quod literaliter in his fuit expressum; cui accedit, quod *orto dubio Concordata in favorem Nationis potius*, *quàm Pontificis sint interpretanda.* Vid. *P.* 1. ELEM. NOST. §. 145.

§. VI.

CONTINUATIO.

Ex his patet, quàm difficulter capi possit Doctrina BARTHELII, *a*) qui alias in Materia Concordatorum nomen Beneficii strictioris esse Interpretationis contendit, nihilominus docet *Ecclesias parochiales* secundum vim, & rigorem Literæ Concordatorum hodiedum esse reservatas, quod si enim, eodem ipso teste, in Reservationibus Concordatorum sub nomine Beneficii simpliciter talis non veniant Beneficia electiva, Dignitates &c. quia Reservationes sunt odiosæ, atque Concordata semper interpretanda sunt contra Reservationes; quomodo cum his cohæret ipsius Doctrina, quod sub nomine Beneficii simpliciter talis nihilominus veniant curata, cùm tamen bene ipsi nota esse debuit Constitutio Bonifacii VIII (§. III) quâ decernitur non esse reservata curata sub nomine Beneficii, nisi eorum expressa in Lege reservatoria fiat mentio.

a) *Diss.* 3. *ad Conc. germ. Cap.* 4. *n.* 23.

§. VII.

In Ecclesia Coloniensi Beneficia curata non subsunt alternativæ Concordatorum.

Quemadmodum conformiter Doctrinæ nostræ hactenus traditæ vix ulla est Germaniæ Ecclesia, *a*) in qua vigeat alternativa Mensium circa Ecclesias parochiales, ita neque in Ecclesia nostra Coloniensi Ecclesiæ curatæ subsunt Mensibus reservatis, sed Ecclesiæ collegiatæ aliique Patroni alternativam Mensium, quoad Beneficia curata nunquam acceptarunt, neque etiam acceptare debuerunt, eò quod illorum non fuerit expressa mentio in Concordatis Aschaffenburgensibus facta. Inde est, quod Eminentissimus ac Celsissimus Archiepiscopus noster Elector Coloniensis, cui Jus nativum, & ordinarium conferendi Beneficia pro Mensibus papalibus per Indultum Summi

Pon-

Pontificis eſt reſtitutum, nullatenus tamen manus apponat ad Eccleſias parochiales vacantes in Menſe papali, ſed eas ex notoria praxi, & obſervantia relinquat liberæ diſpoſitioni ordinariorum collatorum; ex quo manifeſtò infertur, quod Eminentiſſimi noſtri Colonienſes nunquam crediderint Eccleſias curatas comprehendi ſub alternativa Concordatorum, ſed, quamvis ab initio Concordatorum per Summos Pontifices impetraverint Indultum Menſium papalium, non apponendo tamen manus ad Eccleſias parochiales, has declaraverunt ab alternativa Menſium exceptas; & rectè quidem, cum plurima Beneficia curata originetenus erecta ſint ex munifica Patronorum Laicorum manu, quorum Jus una cum Reditibus & Decimis transiit in Eccleſias collegiatas, ac Monaſteria, ut Eccleſiæ pleræque parochiales originetenus ſint de Jure Patronatûs Laicorum.

a) Equidem FRANC. GEORGIUS ARCH. TREV. conferre voluit 1747 Eccleſiam parochialem in Nideremmel in Menſe papali, ſed causâ cecidit in ipſa Curia romana. Vid. Adjunctum ſub lit. *A.*

§. VIII.

Tranſitus ad Eccleſias parochiales Ducatuum Juliæ & Montium.

Quodſi nunc ea, quæ hactenus generatim de Eccleſiis parochialibus in Germania alternativæ Menſium non ſubjectis, delibavimus, nec non notoria praxis, & obſervantia, quâ tres Eminentiſſimi Indultarii pro Menſibus papalibus relinquunt omni Menſe vacantes Eccleſias parochiales liberæ diſpoſitioni Patronorum, applicentur ad prætentionem Menſium papalium, quam circa Eccleſias parochiales noviſſimis temporibus facere cœpit Sereniſſimus Dux Montenſis, & Juliacenſis, palam ſequi exiſtimamus hanc prætenſionem repugnare Juribus Patronorum, quæ his ex Concordatis quæſita ſunt, nec non univerſali in Germania praxi & obſervantiæ. Verùm præter allata hactenus principia, quæ in favorem Patronorum obviant noviſſimæ huic prætenſioni, ſpecialiſſima adferemus fundamenta, ex quibus ejusmodi prætenſio penitus corruet.

§. IX.

CONTINUATIO.

Et quidem I) hæc prætenſio Menſium papalium, aut omnes Eccleſias parochiales includere debet, aut ſi non omnes, nullam. Etenim quis prudens capiet ſummos paciſcentes aliquas ſolummodo certi diſtrictûs territorialis Eccleſias parochiales voluiſſe comprehendere in Concordatis, cæteris ex-

exclusis? verba Concordatorum sæpius citata: *quoties vacante aliquo Beneficio in Mensibus papalibus &c.* generalia sunt, adeoque ex sui generalitate omnia Beneficia curata (si subjecta essent Reservationi) comprehendere deberent; atque inaudita est & novitia planè Doctrina in Jure nostro germanico, qua traditur aliqua solummodo Beneficia curata Summum Pontificem voluisse subjicere alternativæ Mensium, non autem omnia; jam vero non ad omnes Ecclesias curatas extendi prætensionem istam fatentur Authores ipsi Dissertationis *de Jure Patronatûs &c.* quæ Düsseldorpii anno 1779 prodiit §. X. pag. 17. *Ecclesiarum verò parochialium paucissimæ restant, quarum Collatio Serenissimis Ducibus in Mensibus papalibus remansit, plurimæ enim Patronis ecclesiasticis sunt restitutæ, potissimum iis, quibus ex Fundatione Patronatûs ad Parochias competit &c.* Quodsi itaque non omnes Ecclesiæ parochiales subsint alternativæ Mensium, cur singulariter una, aut altera? quodsi plurimarum parochialium Collatio pro omni Mense suis Patronis ordinariis, urgente manifesto eorum Jure à Serenissimo Duce sit restituta, cur non omnium? cum principia, ac jura, quibus libertas Ecclesiarum curatarum ab odio Reservationum vindicatur, sint æqualia pro omnibus æquè militantia, ut si in potissimis Serenissimus Dux Montensis injustum viderit usum Turni apostolici, etiam singulas ex iisdem principiis relinquere debeat liberæ collationi ordinariorum?

§. X.

CONTINUATIO

Hanc Turni apostolici circa Ecclesias parochiales existentiam prorsus infundatam agnoverunt, & agnoscere debeant diversis vicibus Serenissimi prætendentes, & quidem *una vice*, quando anno 1720 Ecclesia parochialis in Niderembt Abbatiæ ad S. Panthaleonem intra Coloniam incorporata vacabat in Mense papali in favorem Serenissimi Caroli Philippi prætendebatur Turnus apostolicus, insistente autem fortiter jure suo Reverendissimo Abbatæ, ejusdem Serenissimi Senatus Regiminis intimus Düssellanus protulit Sententiam sequentis tenoris: "Auf Ersehung des Verfolgs in Sachen Prälat und Conventualen des Gottes-Hauß zu St. Panthaleon binnen Cölln wider Scheffen und Vorstehere zu Niderembt ein und anderen theils das Jus Patronatûs über die Pastorat zu jetz besagtem Niderembt betreffend, ist zu Recht erkent, daß besagtes Gottes-Hauß zu St. Panthaleon bey dem Jure Patronatûs zu Niderembt in possessorio, salvo petitorio allerdings zu belassen und zu manuteniren, mithin Scheffen

und

und Vorstehere zu Niderembt in die in gegenwärtiger Sachen auffgangene Proceß-Kösten, designatione & moderatione salvis, fällig zu ertheilen seyen, allermassen hiemit belassen, manutenirt, und fällig ertheilt wird. Düsseldorff den 20ten Februarii 1721. Aus Ihro Churfürstliche Durchleucht sonderbahrem gnädigstem Befelch. (L.S.) AA. Graff von Hatzfeld. Hallberg." Porro quando eodem anno 1721 Ecclesia parochialis in Küdinghoven Patriæ Montensis vacabat in Mense apostolico, atque à Reverendissimâ Abbatissâ Ecclesiæ perillustris in Vilich collata fuit, jure ordinario, Clerico *Petro Bey*, huic placitum Serenissimus concedere noluit, nisi factâ præviâ inquisitione, utrum sibi competeret Turnus apostolicus? judicatum fuit, eandem Parochiam non subesse Turno apostolico, seu sequentia Documenta testantur: "Coram Scabinis J. ad Nesselrath und Hrn Brosy. Montag den 17ten Februarii 1721. Nachdem Ihro Kurfürstl. Durlaucht auf Anstehen Johann Peteren Bey umb ihm das Landsfürstl. Placitum über die der Frau Abtißinn zu Vilich Ihme conferirte Pastorat in Küdinghoven zu ertheilen unterm 27ten Januar. gnädigst befohlen, sich zu erkündigen, wer über sothane Pastorat Collator seye, die letztere Collation ausgegeben, und ob Ihro Kurfürstl. Durchlaucht das Jus Patronatûs wenigstens alternativum in Turno apostolico nicht zukomme, so ist in vim Citationis die Gemeinde zu gemeltem Küdinghoven als Scheffen, Vorsteheren, und meist beerbten erschienen, darauf denenselben der Innhalt allsolchen gnädigsten Befelchs vorgehalten, und darauf sich folgender Gestalt antwortlich vernehmen laßen, daß in specie Johannes, und Hendrich Hombitzer, Henrich, und Johannes Rings 80 bis 90 Jahr alt mit übrigen Gemeins Leuthen sie anders nit wissen, noch gehört hätten, als daß die gnädige Frau Abtissinn zu Vilich der Pastorat zu Küdinghoven Collatrix wäre, auch die letztere conferirt hätte, ob nuhn aber solche mit Ihro Kurfürstl. Durchlaucht alternativ seye, hätten niemalen gehöret, inmaßen einige bis 9 Pastores hieselbst erlebt hätten. — Sequitur Extractus Rhentmeisterey des Ambts Levenberg. Küdinghoven ein Dorf, und Kirspel Kirch, und Honschaft gehören hierunter die Dörfer und Honschaften Ramersdorf und beyde Ober- und Niederholtdorf, Becklinghoven zur Halbscheid, Limprich und Bewel, und ist die Collatrix die Abtissinn zu Vilich. — Extractus Protocolli Judicialis, worin Scheffen, Vorsteher, und Gemeinde zu Küdinghoven attestiren, daß Frau Abtissinn zu Vilich die einzige Collatrix der Pastorat allda seye, und Kurpfalz kein Jus alternativum darzu habe."

§. XI.

CONTINUATIO.

Ut in prætensi circa Turnum apostolicum Ecclesiarum parochialium Juris possessionem, quam via facti attentarunt, sese intromittere eo faciliùs vellent, Jus placiti territorialis à Parochis neoprovisis rogandi, vocarunt in Subsidium, atque Literis placiti in Præjudicium Patronorum ordinariorum inserere cæperunt Clausulam; quod Collatores ordinarii parochias, ceu *in suo Mense vacantes* contulissent, uti sequentes placiti Literæ Joannis Jacobi Weitz provisi Pastoris in Oberdollendorff, de anno 1710 testes sunt: „Von Gottes Gnaden Wir Johann Wilhelm, Pfalzgraf bey Rhein, des heil. Römischen Reichs Erztruchses, und Kurfürst in Bayern, zu Gülich, Cleve, und Berg Herzog, Fürst zu Mörs, Graf zu Veldenz, Sponheim, der Mark, Ravensberg, Herr zu Ravenstein ꝛc. thuen kund, und fügen Unseren Beamten zu Levenberg, sonderlich aber Scheffen, Vorstehern, und gemeinen Eingesessenen zu Oberdollendorf hiemit gnädigst zu wissen: Nachdem Uns Joannes Jakobus Weitz demüthigst zu erkennen geben, was Maßen er auf anderwärte Promotion des Pastoris zu Oberdollendorf Petri Wilden von der Frau Abtissin zu Vilich IN SUO MENSE mit solcher Pastorat hinwiederum versehen worden, mit gehorsamster Bitt, Wir gnädigst geruhen wollten Ihme darüber Unser Landesfürstliches Placitum zu ertheilen, daß Wir auf dessen befundene gnugsame Qualification, solcher demüthigsten Bitt in Gnaden Statt gegeben, und Ihme Weitz gegenwärtiges Unser Landesfürstliches Placitum ertheilet haben, massen Wir hiemit, und kraft dieses ertheilen; Euch obgemeldt samt, und sonders hiemit gnädigst befehlen, daß ihr gedachten Weitz für einen Pastoren zu obbesagtem Oberdollendorf annehmet, haltet, und erkennet, Ihme auch alle, und jede zu solcher Pfarr gehörige Rhenten, und Gefälle zu gewöhnlichen Zeiten folgen, und reichen lasset. Urkund hervorgedruckten Kanzley Secret-Siegels. Düsseldorf den 28ten Aug. 1710. Aus Höchstged. Ihrer Kurfürstl. Durchlaucht sonderbarem gnädigstem Befehl. (L.S.) Vt. A. S. Robertz mppr. Johann Hermann Vogels". Postquam hæ Literæ cum hac Clausula maximè præjudiciosa innotuissent Rmæ Collatrici ordinariæ Abbatissæ in Vilich, hæc Jus suum perpetuum circa Ecclesias parochiales de suo Jure patronatûs existentes remonstravit ipsi Serenissimo Electori, atque hic cognita Turni apostolici prætensi insubsistentia Mandatum dedit de expediendo placito omissa

Clausulâ

Clausulâ illa Gravatoriâ: *in suo Mense* quemadmodum etiam Neoproviso à Senatu Concilii Intimo placitum territoriale fuit expeditum sub prima Junii 1711. ceu utriusque *Placitum cum Clausula*, & *sine Clausula* illa in originali asservatum in Archivo Abbatiali ejusdem Perillustris Ecclesiæ Collegiatæ testatur.

§. XII.

Continuatio.

Aliâ porro viâ opus erat, qua nitebantur Ecclesias parochiales Juliacenses & Montenses subjicere Juri alternativo sub prætextu Turni apostolici, videlicet, quod provisi neoparochi Jure ordinario de Parochia in Mense papali vacante coacti fuerint petere novam collationem à Serenissimo, si voluissent admitti ad possessionem pacificam, & frugiferam; verum collationis inde consecutæ insubsistentiam ipsi Parochi neoprovisi agnoverunt, ceu ex sequenti testimonio Bartholomæi Boickkræmer Pastoris in Ælstolff colligitur, quod impressum erat in der abgenöthigten rechtsbegründeten Informativ-Widerlegung und Refutation an Seiten Reinoldi Bahnen zeitlichen Abten zu S. Panthaleon binnen Köln in puncto der Pfarr zu Niederembt contra Turnum apostolicum, quod exhibitum fuit Senatui Consilii intimo anno 1721. p. 30. sequentis tenoris: "Notum sit universis præsentes lecturis, aut legi audituris, quod ego Bartholomæus Boickkræmer Pastor in Ælstorff prævidens inter Serenissimum Principem Neoburgicum & Abbatem S. Panthaleonis in Colonia post mortem meam litem quandam ratione collationis Pastoratus in Ælstorff orituram, eo quod anno 1623. præsentibus DD. Georgii Coloniæ, & Dusseldorpiensi Decanis tanquam collationem à Serenissimo Principe adeptus ab Archidiaconali officio investituram acceperim, hacque ratione causam aliquam memoratæ suæ Serenitati dederim usurpandi Jus collationis Ecclesiæ in Ælstorff, quod illi nunquam competebat, nec unquam competere potest, pro conscientiæ meæ exoneratione & justitiæ amore, hoc quod fide sacerdotali circa collationis & investituræ meæ actum contigit, testatum relinquere debui; Ego itaque, qui supra vacante Ecclesia parochiali in Ælstorff ad Abbatem S. Panthaleonis tanquam ad verum & legitimum ejusdem collatorem Pontificio Archiepiscopalique desuper munitum Testimonio, accessi, petens ut mihi vacantem Ecclesiam conferre dignaretur: qui præviâ de personæ meæ qualitatibus disquisitione, petitioni meæ annuit, & Ecclesiam parochialem in Ælstorff mihi contulit; cum vero Princeps successu temporis Ecclesias terræ Juliacensis sibi impa-

tronare contra omnem æquitatem tenderet, actus possessorios quæreret, vacantiâ Ecclesiæ parochialis rescitâ factum est, ut ego ad administrationem vigore collationis ab Abbate S. Panthaleonis mihi factæ, pervenire non potuerim, suadetur interim, ut etiam supplex à Serenissimo Principe collationem peterem, quâ habitâ & impetratâ ad Parochiam in Ælstorff redii ibidem, quod alioqui per Officiales illico abductus nequivissem, quietus Parochi officio functus fui; collationem igitur à Principe non ut legitimo collatore, sed ab ipso sine quo quietus in Pastoratu non permitterer, accepi, & ad annum 1628. absque investiturâ (quam tacita ordinariorum licentia & conniventia petendam non urgebat) dictam Parochiam administravi, instituta verò per ordinarium in suâ Diœcesi & Juliacensi patriâ, Visitatione omnes quotquot, investituram de eo docere non potui, sed ipsam me procuraturum promisi, quærebant illi à quo collationem haberem, respondi non alium me cognoscere, nec nisi fulmine Excommunicationis feriri vellem, collatorem agnoscere posse, quam Abbatem sancti Pathaleonis, ad cujus præsentationem investituram ut peterem æquum & justum judicavi. D. Decanus S. Georgii aliunde satis de non alio collatore quam Abbate sancti Panthaleonis bona conscientia ad prædicti Domini Abbatis Præsentationem & collationem investituram requiri suasit, sed D. Decanus Dusseldorpiensis Principis indignationem timens, voluit investituram petendam ad præsentationem Serenissimi. Hæsi dubius, & violentiæ resistere non valens, nolens volens, velut à Serenissimo præsentatus ad Officialem investituram petiturus accessi, & per eundem investitus hucusque cum Abbatis sancti Panthaleonis præjudicio Parochiam in Ælstorff administravi. Hæc pro conscientiæ meæ tranquillitate infirmus ita se habere, coram testibus ad hoc vocatis testor."

§. XIII.

Continuatio.

Ex quibus hactenus deductis facilè patet, quod II) ex factis & attentatis Collationis actibus circa Ecclesias parochiales in Turno apostolico, qui in Registraturâ ecclesiasticâ Dusselanâ vulgo in die Erkundigungs-Bücher notantur nihil in præjudicium Ordinariorum Collatorum erui possit: Etenim *A*) si actus illi ex sui initio considerentur, primus, qui illos attentavit, fuisse scribitur Joannes IV. Dux Juliacen- & Montensis ab anno 1525, & quidem *ad Suggestum Statuum suorum provincialium* consequentur via facti, non suffragante aliquo legitimo Titulo, & quidem ex causa oppido falsa, quod Ecclesiæ curatæ subessent Mensibus papalibus; verum quidem est, quod Curia romana sub

ſub multis prætextibus eodem tempore ad ſe attraxerit Collationem beneficiorum etiam curatorum ſub titulo reſignationum, permutationum, præventionum, piſcationum &c. &c. &c. atque inde factum fuerit, quod poſthabito Jure ordinario collatorum perpetuorum redierint ex Curia romana proviſi bullis circa Beneficia curata, & forſan quod facile fieri potuit ad Beneficia curata parùm qualificati (quæ firmantur ex famoſis illis centum Gravaminibus anno 1522 in Comitiis Norimbergenſibus à Natione noſtra exhibitis) at vero non inde Jus erat Statibus provincialibus ſuggerendi Domino ſuo territoriali Menſium papalium uſum in Eccleſiis curatis; neque ad hunc Statuum ſuorum ſuggeſtum ſibi factum de Jure potuit Dominus territorialis procedere via facti ad Menſium papalium uſum, ſed ad Summum poterat Jure territoriali in quo continetur jus cavendi circa ſacra cavere, ne promoveantur indigni, atque inde fatemur juſtum eſſe placiti uſum à neoproviſis rogandi pro territoriis Juliacenſi & Montenſi; quin potius Dominus territorialis jure Advocatiæ Eccleſiis & Collatoribus eccleſiaſticis circà horum jus Patronatûs impendendæ debuiſſet patronos ordinarios manutenere in exercitio ſui juris patronatûs, ne hi tria gravamina in faſciculo centum gravaminum Norimbergenſium anno 1522 contra Curiam romanam obmota, anno 1525 mox potuiſſent retorquere in attentationes fieri tunc cæptas in ſui præjudicium à Domino territoriali Montenſi, & Juliacenſi circa Parochias de ſuo jure Patronatûs inibi exiſtentes.

§. XIV.

CONTINUATIO.

Porro *B.*) illud, quod ex Regiſtratura eccleſiaſtica, ſeu denen Erkundigungs-Büchern prætenditur fundamentum, quaſi hæ illæve Parochiæ in Menſe papali aliquando vacantes ſubfuerint Turno apoſtolico, à Sereniſſimis Dominis territorialibus exercito nihil omninò roboris continet; nam etſi libri ab Officialibus de publico deputati conſcripti, nec non in Archivo Principis aſſervati probationem faciant, id tamen in caſu ſubſtrato de libris notitialibus aſſeri nequit; quemadmodum enim via facti, conſtat fuiſſe attentatos collationum actus circa parochiales Eccleſias reclamantibus conſtanter illis, quorum intererat, videlicet Patronis eccleſiaſticis, ita quoque actus illi libris notitialibus inſerti, non facta mentione contradictionis à parte altera interpoſitæ, quæ quantum potuit, ſalva Principum potentia, jus ſuum conſervavit, non præbent parti adverſæ præjudicium aut fundamentum cuidam præſcriptioni; &, ſicut Officiales ſuo Domino territoriali omni ſuffragio juris deſtituti ſuggere-

 bant

bant usum Mensium papalium circa Ecclesias parochiales, facile fieri potuit, imò factum fuisse prudenter credendum est, quod ad promovendum exercitium Mensium papalium iidem notaverint, ac relinquere voluerint posteris collationis actus nullos, & propterea effectu suo penitus destitutos, aut si effectum habuerint, à Patronis ecclesiasticis potentiæ Principum coactò cedentibus contradictos. Etenim non est dubium, quin ille collationis actus, circa Parochiam Ælstorff, de quo supra §pho XII actum fuit, insertus quoque legatur libris notitialibus. At vero quis ex hoc actu, utut in libro notitiali contento vel umbram quidem juris etiam in possessorio in favorem Turni apostolici eliciet? huic adjungendum porro est, quod ejusmodi libri notitiales sibi non sint constantes satis, in asserendo jure prætenso Mensium papalium; nam quoad parochialem Ecclesiam in Niderembt Monasterio ad S. Panthaleonem incorporatam in libro notitiali ad annum 1550 notatur solum Abbatem ejusdem Ecclesiæ esse collatorem; ad annum 1577 notatur prædictam Parochiam subesse juri alternativo; in alio ad annum 1582 notatur, solus Serenissimus, ceu Collator ejusdem Parochiæ ordinarius. *a*) Quis varianti ejusmodi notitiali libro, & quidem in jure proprio ac interesse ipsius Principis fidem plenam habendam esse asseret? cum illi, qui citra jus suggesserunt Principi usurpationem Mensium, facilè quoque notâsse actus pro promovendo illo attentato quoslibet suspecti sint, atque hæc quoque causa fuit, cur suæ prætensioni Serenissimi Duces cesserint, atque, uti Author Diss. cit Dusselanæ inquit p. 17. omnes Parochiæ abbatiæ ad sanctum Panthaleonem intra Coloniam pro liberà dispositione in omni Mense fuerint relictæ; non dubitamus, alias easque multas variationes ejusmodi in his libris notitialibus deprehendi, si lucem forsan publicam quoad alias Ecclesias parochiales paterentur circa prætensum Turnum apostolicum.

a) Id colligitur ex sequentibus extractibus, anno 1721 in causa Principis adversùs Abbatiam ad S. Panthaleonem intra Coloniam, Parochiam in Niderembt concernente productis & impressis in der Beleuchtung Ihro kurfürstlichen Durchlaucht zu Pfalz als Herzogen zu Gülich an dero Pastorat zu Niederembt gnädigst bevorsehenden Turni apostolici &c.

1) Extractus Gülisch-Geistlichen Erkundigungs-Buchs *de anno* 1550 wegen der Pastorat zu Niederembt. Ist eine Moder-Kirch, der rechte Pastor ist des Bürger-Meisters zu Cöllen Broichs Stief-Sohn, hat einen Huyrling darauf gesatzt Hn. Henrichen von Bracht, derselbig dann so schwach gewesen, daß er nicht hat er-

erscheinen können, so haben die Nachbahren von sich gethan, was ihnen bewust, sagen die Nachbahren, daß der Abt von St. Panthaleon sollte Collator seyn, und Herr Broichs Stief-Sohn solle dieselbige Kirch durch primarias preces von Kayserlicher Majestät erlangt haben, wiewohl daß dieselbige in des Abten, und nicht in des Pabst Monath gefallen seye, ꝛc. Pro Extractu cum Orginali concordante J. R. Müllheim, Mpr.

II) Extractus aus dem Gülisch-Geistlichen Erkundigungs-Buch *de anno* 1577 wegen der Pastorat zu Niederembt. *Fol.* 89. Niederembt eine Kirspels-Kirch Patron sant Martin. Collatoren: den ersten Monath mein gnädiger Fürst und Herr, und den folgenden ein Abt und Convent St. Panthaleon in Cöllen, und also hinfurro das Jahr durchaus. Pastor Herr Christianus Croschs von Angelsdorff, ꝛc. Pro Extractu cum Originali concordante J. R. Müllheim, Mpr.

III) Extractus aus dem Gülischen Erkundigungs-Buch *de anno* 1582 wegen der Pastorat zu Niederembt.

Folgen Articulen, so *Fol.* 33. *pag.* 2. sich finden:

1) Wie die Pastoreyen, Vicareyen, Capellen und Officia genennet werden?
2) Item ob auch einige Capellen, Vicareyen, oder Officia ausserhalb den Städten, Dörfern, und Flecken, im Felde oder sonst auf den Häusern vorhanden gewesen, oder annoch seynd?
3) Item, welche die Collatores oder Patronen der Pastoreyen, Capellenen, Vicareyen, und Officien seyen?
4) Item, welche die letzte und jetzige Possessores seynd?

Folgen Responsiones, so *Fol.* 48. *pag.* 2. sich befinden:

ad 1) Sagt der Pastor zu Niederembt bey Aydts-Pflicht, die Kirch seye genandt Pastorey zu Niederembt.
ad 2) Sagt eine Capell im Ambt Caster genandt Leich, gehöre unter Niederembt, wird aber im Ambt Caster verdingt.
ad 3) Sagt, Hocherw. Unser gnädiger Fürst und Herr, Hertzog zu Gülich, Cleve und Berg.
ad 4) Herr Arnold Hafft, nun Christian Crosch.
Pro Extractu cum Originali concordante J. R. Müllheim, Mpr.

§. XV.

§. XV.

CONTINUATIO.

Demum C.) circa Ecclesias parochiales territoriorum Juliacensis, Montensis, & Clivensis, quæ existunt de jure Patronatûs eorundem Dominorum territorialium maximam habendam esse fidem credimus, Extractui Libri Archivi Archiepiscopalis Coloniensis in quo nomina Beneficiorum, & Pastoratuum dictæ Archidiœcesis, eorundemque Collatorum specificè continentur, quem Extractum hic subjungimus:

I.) DUX JULIACENSIS. Euskirchen. Gerode. Juchem. Büren. Duren. Norvenich. Olmetzheim. Boislar. Glimbach. Lammerstorff. Wesse. Barmen. Roislar. Zyrne superius. Mertzenich. Ad S. Mariam in Tulpeto. Cuchenheim Lamberti. Rödisheim. Zylsch. Hergarden. Vlatten. Hengerbach. Werenstein. Vylpe. Dittel. Keldenich. Wylre prope Burg. Myrweiler. Birckestorp. Wysweiler. Lyniche. Dynkirch. Gurtzenich. Lendestorp. Item omnes Præbendæ in Nideggen.

II.) DUX MONTENSIS. Nemget. Dusseltorp. Eicktrop. Blanckenberg. Heynsberg. Olpe prope Kurten. Heyncheshoven. Burgel. Sande. Merrhem prope Tuitium.

III.) DUX CLIVENSIS. Immite vel Innemeren inferius. Kalcker. Cleve. Wyschel. Griete. Warbegde. Keyen. Duysberg. Dusselwerde. Meer. Rees. Vyden. Cranenburg unà cum Præbend. Dronsburg. Ravensberg. Weys. Ordhem. Breiderich. Indenrogend. (L. S.) Archiepiscopalis. Pro Extractu supradicto & collationato & concordante Casp. Buck mp.

In hoc Extractu nec ulla fit mentio parochialium Ecclesiarum aliarum, quod sint de alternativâ collatione mensium, seu Turno apostolico Summis Ducibus Montensi & Juliacensi competente.

§. XVI.

CONTINUATIO.

Hæc novissimis temporibus nata prætensio Turni apostolici circa Parochias Ecclesiis collegiatis incorporatas causa erat, cur expresse ejusmodi Ecclesiæ in Statutis suis de jure suo perpetuo in omni Mense cavere cæperint, atque neoprovisos Parochos adstringere ad Juramentum de non resignando in quocunque Turno Ecclesias parochiales, nisi ad manus sui collatoris perpetui, ut ita tortura spiritualis præcluderet forsan viam dimittendi Ecclesias curatas

Duca-

Ducatuum Juliæ & Montium ad manus Sereniſſimi in Turno apoſtolico, ſed potius ut inde palam fieret Eccleſias curatas non ſubeſſe alternativæ concordatorum, & propterea non poſſent dimitti in quocunque menſe, niſi ad manus ordinariorum collatorum; atque hæc ex Statutis Eccleſiarum collegiatarum Ss. Caſſii & Florentii intra Bonnam, & S. Gereonis, ac S. Andreæ intra Coloniam, quorum extractum hic apponimus, probantur.

A) Extractus ex Statutis Eccleſiæ Ss. Caſſii & Florentii intra Bonnam. *Cap.* 5. *artic.* 3. 4.: "Harum Parochialium unitarum ſeu Vicariarum perpetuarum ea eſt natura, quod ex conſtitutione Pii Papæ V., quæ incipit: *Ad exequendum paſtoralis Officii debitum &c.* cura animarum penes Capitulum quà Rectorem, curæ verò exercitium penes Vicarium in Beneficio unito deputatum reſideat, & ejusdem perpetui Vicarii ordinatio ſpectet non ad liberam ordinariorum electionem vel concurſum, ſed ad nominationem illorum, in quorum Eccleſiis unitis ponitur, pertineat indefinitè, ſemper & abſque aliquâ temporum & menſium diſtinctione, adeoque in omnibus Menſibus anni etiam Sedi apoſtolicæ reſervatis, nec cadat ſub Concordatis Germaniæ aut regulis Cancellariæ apoſtolicæ vel indultis conferendi, ipſe tamen capitulo, ut ſuprà, præſentatus, habitâ capitulari collatione, cum dictorum ordinariorum ſeu eorum Vicariorum prævio examine & approbatione deputetur. Hinc liberum non erit hujusmodi Vicariis perpetuis ſine prævio capituli præſcitu & aſſenſu ſuas Eccleſias dimittere aut reſignare, cavebuntque & promittent tempore collationis dato reverſali ſe id non facturos, ſed ad manus ſolius capituli reſignaturos."

B) Juramentum perpetuorum Vicariorum Vice-curatorum in Parochiis Eccleſiæ collegiatæ ad S. Gereonem intra Coloniam incorporatis: "Ego N. Rector, ſeu Vicarius perpetuus Eccleſiæ parochialis in N. juro, quod ab hac hora in antea ero fidelis, & obediens Archiepiſcopo Colon. ac Domino Decano & Capitulo Eccleſiæ S. Gereonis Colon. in licitis, & honeſtis, apud dictam Eccleſiam meam, ſeu perpetuam Vicariam curatam perſonaliter reſidebo, illique, & curæ animarum mihi commiſſarum, in prædicatione verbi Dei, & adminiſtratione Sacramentorum ſecundum & doctrinam, & ritum Eccleſiæ catholicæ, & exemplo vitæ per Dei gratiam laudabiliter præero, aliasque officium mihi ex debito incumbens diligenter adimplebo, redditibus & portione Rectori illius aſſignatis, & quas hactenus percepit de cætero contentus ero, inventa jura conſervabo, & de-

deperdita pro posse & nosse recuperabo, eandem Ecclesiam meam, seu perpetuam Vicariam meam curatam sine expresso consensu Dominorum meorum Decani, & Capituli supradictorum non permutabo, aut quovis modo dimittam; orthodoxam Fidem &c.

C.) Juramentum Rectorum parochialium Ecclesiarum ad collationem, & præsentationem Ecclesiæ S. Andreæ Coloniæ conjunctim, vel divisim spectantium: "Ego N. Pastor parochialis in N. juro, & promitto, quod ex nunc, & in antea venerabili Illustrissimo, & egregiis circumscriptis Dominis, & Superioribus meis Decano, & Capitulo Ecclesiæ S. Andreæ Colon. & eorum Successoribus fidelis & obediens ero, & esse volo, & illorum præceptis, & mandatis parebo, ac reliquias, ornamenta, reditus & bona dictæ Ecclesiæ meæ inventa pro posse, & nosse meis conservabo, ac deperdita recuperabo, ac in dicta Ecclesia mea personalem residentiam faciam, nisi de licentia Dominorum meorum prædictorum ad tempus ab hujusmodi residentia revelatus fuero, nec eandem Ecclesiam sine expresso consensu dictorum Dominorum resignabo, aut permutabo, ac portione, si quamvis in dicta Ecclesia prædecessoribus à sæpe dictis Dominis Decano & Capitulo pro competentia forsan assignata fuerit contentus ero, & esse volo, nec ullo unquam tempore per me, aut alium quemcunque occultè vel manifestè, directè vel indirectè, seu quovis alio quæsito colore aut ingenio quidquam ultra hujusmodi portionem ratione competentiæ meis prædecessoribus fortasse datum, aut aliud quodcunque prædium inconsuetum à dictis Dominis meis dictæ Ecclesiæ, aut illius Regiminis petam, seu exigam, sed eorundem Dominorum honorem, commodum, utilitatem, & Statum fideliter omni fraude semota procurabo, nec contra præmissa, aut aliquod illorum directè vel indirectè per me ipsum, aut aliam personam veniam, aut faciam, neque contra ea dispositionem impetrabo, neque ulla etiamsi motu proprio mihi concessum fuerit, ullo nunquam tempore utar; neque uti volo, sic me Deus adjuvet, & hæc S. ejus Evangelia".

§. XVII.

Bulla EUGENII IV. *de anno* 1445 *non obest juri patronorum ordinariorum circa Ecclesias curatas.*

Restat nunc, ut Bullam illam Eugenii IV., quæ occasio imò fundamentum erat attentati Turni apostolici (ceu Relatio D. D. Consiliariorum de REDINGHOVEN & EHRMANS teste Diss. Dussellanæ cit. p. 15. edisserit) exami-

examinemus, atque quantum pro Turno apoftolico ferat fubfidii, videamus. Eugenius P. IV. anno 1445 decimo feptimo Kalend. Februarii *a*) ad *Epifcopum Trajectenfem* dedit Bullam, quâ eidem datur facultas conferendi Beneficia quæcunque pro Territoriis ac Dominiis Adolpho Duci Clivenfi fubjectis, perfonis per ipfum Ducem nominandis, *fi NB. vacaverint in Turno five Menfe Ordinariorum*, & *nifi Sedi apoftolicæ fuerint refervata* — Occafio hujus Bullæ datæ erat diffidium tunc exiftens in Ecclefia inter EUGENIUM IV. & FELICEM V. qui in locum EUGENII IV. à Concilio Bafileenfi depofiti fuerat furrogatus — Natio noftra germanica factâ hac depofitione neque Eugenio, neque Felici adhærere voluit, fed anno 1439. iniit *Neutralitatem* Moguntiæ fub ALBERTO Rege — hanc neutralitatem eodem anno amplexi funt THEODORICUS Archiepiscopus Colonienfis & JACOBUS Trevirenfis. — Hi anno 1444 excefferant fines neutralitatis & tranfierant ad partes FELICIS V. — inaudiens hoc EUGENIUS eos exauctoravit, atque Mitram Colonienfem Adolpho Duci Clivenfi à partibus EUGENII exiftenti in favorem Filii ejus fecundo-geniti ADOLPHI detulit, fed Cæfare & Imperio fortiter refiftentibus — præterea literas conceffit prædictas Episcopo Trajectenfi, ut inftitueret in Beneficiis vacantibus in Turno Ordinariorum perfonas fibi à Duce Clivenfi nominandas — anno 1446 Natio germanica redire tentavit in unionem cum EUGENIO IV. — quæ unio anno 1447. fuit facta fub variis conditionibus, inter quas erat ifta: *ut Papa reftitueret fuis Sedibus Archiepiscopos Colonienfem & Trevirenfem, quos exauctorare præfumpfiffet, atque revocaret omnia, quæ in eorum præjudicium à Papa effent conceffa* — Papa petitis Nationis annuit; duos Archiepiscopos fuis Sedibus reftituit atque omnia in præjudicium eorum acta revocavit fignanter Bullam in favorem Adolphi Clivenfis ad Episcopum Trajectenfem datam quoad collationem Beneficiorum *b*). — Videamus nunc, quâ ratione JOANNI IV. Duci Montenfi Bulla hæc potuerit effe caufa attentandi *Turni apoftolici*? 1) Bulla loquitur de Beneficiis vacantibus in Turno Ordinariorum, quomodo trahi poterit ad Turnum apoftolicum, quem Bulla Adolpho prædicto exprefsè negat? 2) Bulla hæc in terminis mox fuit revocata, atque THEDORICUS Archiep. Colonienfis fuit per eundem Papam omnibus fuis Juribus plenè reftitutus — 3) Conditis ex poft Concordatis Bulla Eugeniana prætenfa omni quoque effectu manfit deftituta — 4) Bulla ipfa in radice *ceu nulla* facilè impugnari poffet, ex eo, quòd Imperator FRIDERICUS III. Exauctorationi non confenferit — Quomodo autem ejusmodi Bulla poffit effe Pallium prætenfi cujusdam Turni apoftolici, & quidem pro Territoriis Montenfi & Juliacenfi, pro quibus nequidem data erat, non capimus.

a) Conf. HARTZHEIM *CC. germ. Tom. V. p.* 283.— Ex quo corrigi poterit error Dissertationis Dusselanæ cit. videlicet Bullam hanc non fuisse datam 17 Julii, neque *Adolpho Duci*, sed Episcopo Trajectensi.

b) Vid. HARTZHEIM *l. cit. p.* 394.

§. XVIII.

Remedia contra futura attentanda in Præjudicium Patronorum ecclesiasticorum.

Quoniam (ceu Resolutum Senatûs Regiminis Dusselani elapso anno conceptum Ecclesiam parochialem in Wittlar de Jure patronatûs perpetuo & in omni Mense R[dmæ] Abbatissæ in Vilich p. t. existentem concernens testatur) prætensiones Turni apostolici circa parochias Territoriorum Montensis & Juliacensis, etsi notoriè nullæ sint, continuantur, superest, ut de remediis, quibus attentata illa in irritum revocentur, agamus; & quidem, cum notissima sit Serenissimi Principis ac Electoris Palatini CAROLI THEODORI erga Ecclesias earúmque jura pietas, nec non in conservandis germaniæ Concordatis sancta Religio, I.) suademus, ut, si Patroni ecclesiastici sese per Senatum ejus intimum in Jure suo patronatûs læsos & gravatos sentiant, justissima remonstratione juris sui ipsum FONTEM justitiæ pro Ducatibus Juliæ & Montium exercendæ adeant, atque ab illo sollicitent solamen, quo invito experti sunt gravamen; non dubitamus, quin Gravamina illata tollantur è medio, atque in Jure suo patronatûs secundùm Concordata germaniæ manuteneantur Patroni ecclesiastici ab illo, qui pro tuendis Concordatis principum anno 1764 efficacissimas dedit literas ad Summum Pontificem CLEMENTEM XIII. hunc pro justitia secundùm Concordata facienda germanâ pietate exorando, &, quod petiit, impetrando; *a*) sanè hic in suo Senatu intimo non patietur, quod Sedi apostolicæ non convenire arbitrabatur; viam hanc inierat R[dma] Abbatissa in Vilich D[na] de Buchholtz anno 1704 in causa Ecclesiam parochialem in *Wittlar* Ecclesiæ Villicensi incorporatam concernente; hæc Ecclesia parochialis anno 1700 vacabat *in Mense papali*; provisus de illâ fuit à R[dma] Ordinaria Collatrice Villicensi CHRISTOPHORUS SIEBERG, qui impetrato quoque placito in quartum modo annum erat in pacifica possessione prædictæ Ecclesiæ parochialis; quarto anno à tempore captæ pacificæ possessionis Regiminis Senatus intimus illum turbabat per Mandatum de impetranda novâ provisione à Serenissimo; ast factâ ad ipsum SERENISSIMUM solidiori Remonstratione ad ejus Mandatum pacificæ suæ possessioni fuit relictus *b*).

a) Extant desuper literæ Pontificis datæ ad Serenissimum Palatinum in *Tom. II. Conc. germ. p.* 270.

b) R[dma] Collatrix se fundabat in Collationis actibus hactenus continuatis; & potissimum in Diplomatibus, quibus Ecclesiæ parochiales existerent Ecclesiæ Villicensi incorporatæ & de jure hujus Patronatûs, quæ Diplomata in Adjuncta sub lit. B) adferemus.

§. XIX.

CONTINUATIO.

Quodsi, præter omnem exspectationem primus ad SERENISSIMUM ipsum factus Recursus absque fructu succederet, præsto est aliud Remedium illudque justissimum ac efficacissimum, videlicet Recursus ad AUGUSTISSIMUM IMPERATOREM & quidem IMMEDIATUS posthabitis omnibus instantiis Inferioribus *etiam Romanis*; quam protectionem Patronis ecclesiasticis ex notoria praxi & Observantiâ Imperii *per Archidicasteria Imperii* immediatè hactenus impertitus fuit; hoc Remedium est ex jure & praxi certissimum; quamvis nonnulli Germaniæ nostræ Canonistæ id capere nequeant; in quorum gratiam, doctrinam hanc paulò fusiùs demonstrabimus. Et quidem I) in *Capitulatione Cæsarea Articulo XIV.* §. 1. *&* 3. AUGUSTISSIMUS omnibus Capitulis & Ecclesiis Germaniæ promittit manutenentiam *in Concordatis ac Jure suo Patronatûs*, quoties Ecclesiæ putant se contra Concordata esse læsas; Imperator se obligavit *ex facto* juramento se protecturum esse Ecclesias germaniæ & Capitula in jure ex Concordatis quæsito: quare ergo *in Casu læsionis* locum non habeat Recursus ad Imperatorem, quem obligatum fore ex Officio advocatiæ ad sananda vulnera Concordatis illata, voluit per Augustum Electorale Collegium tota nostra germanica Natio?

§. XX.

CONTINUATIO.

Porro II) certissimâ praxi supremam hanc Augustissimi Jurisdictionem immediatè & privativè fundatam esse constat in Casibus Concordata, ceteráque Jura majestatica ac suprema reservata Cæsarea concernentibus; innumeris aliis omissis duos solummodo Casus adferam, quorum primus est ille, qui in Ecclesia cathedrali Osnabrugensi versabatur anno 1774 in quâ tres Canonici Aug. Conf. libertatem nubendi in Statu canonicali suo prætendebant; Corpus Canonicorum catholicorum inibi existentium huic

prætensioni sese opposuit; Augustissimum Imperatorem imploravit pro manutenentia suorum Statutorum ac observantiæ legitimè introductæ; tres Canonici A. C. opponebant exceptionem fori, eo quod Jurisdictio Cæsarea non foret immediatè fundata in Causis personas immediatas Imperii non concernentibus; adeoque primam Instantiam Episcopi osnabrugensis in hâc causa esse fundatam; verùm hæc exceptio fori declinatoria à Senatu Imperii Aulico anno 1775 die 8. Augusti rejecta, atque Decretum paritorium contra opponentes fuit impetratum *a*). Novimus hunc procedendi modum contra tres Canonicos Protestantes Ecclesiæ Osnabrugensis Judicii Imperialis aulici non arridere quibusdam Catholicis Canonistis, in quorum Principiis causa illa debuisset remitti in prima Instantia in favorem Protestantium cognoscenda ad Judicem inferiorem, verùm sinendi illi sunt.

a) Conf. MOSER Reichs-Staats-Handbuch, 2ter Theil, ed. 1776. p. 337. seq.

§. XXI.

CONTINUATIO.

Alterum est exemplum quòd in Ecclesia Hildesiensi de anno 1753 sub Archiepiscopo nostro Coloniensi CLEMENTE AUGUSTO in causa beneficiali Hildesiensi refert cl. KÖNIGS *a*) in qua sacra sua Cæsarea Majestas ad Archiepiscopum & Electorem Coloniensem dedit Rescriptum sequentis tenoris: „Die Frage, wem die Erkänntniß über strittigen Besitz der geistlichen Beneficien, und Canonikaten in denen Fällen zustehe, wo die Concordata Nationis germanicæ, oder andere kaiserliche allerhöchste Vorrechte wollen angefochten werden, sey sogar außer allen Zweifel, daß solche durch eine ohnunterbrochene Observanz von vielen Jahrhunderten die unablehnliche Entscheidung bekommen, wie dann auch der Herr Kurfürst selbst in der bekannten hildesheimischen Scholasterie-Sache die kaiserl. Jurisdiction anerkannt, und bekanntermaßen **Ihro kaiserl. Majestät, als dem höchsten Schutz- und Schirmherrn der teutschen Kirchen die Handhabung der** Concordaten, **wie auch der gesammten Kapitel-Freiheiten jederzeit alleinig** gebühret, die bey dergleichen Fällen erfolgte Obrist-richterliche Aussprüche aber wären sowohl die geistlichen als weltlichen Reichsstände nach den Fundamental-Gesetzen zu befolgen schuldig".

a) Selecta jur. publ. Tom. 29. à p. 1. bis 19.

§. XXII.

§. XXII.

Continuatio & Conclusio.

Cum itaque Recurſus ad Auguſtiſſimum Protectorem jurium & libertatum Eccleſiarum Germaniæ immediatus ſit fundatiſſimus, hic quoque patebit Patronis eccleſiaſticis, ſi Turnus apoſtolicus prætendatur circa Eccleſias parochiales ſibi incorporatas; etenim hic obſervari concordatorum caſum extra dubium eſt; cùm 1) quæſtio hic ſit: *utrum Eccleſiæ parochiales ſubſint alternativæ menſium?* cujus quæſtionis deciſionem in favorem Eccleſiarum collegiatarum Germaniæ à Rota romana fruſtra exſpectabis. 2) Utrum uſui Turni apoſtolici, quo Eccleſiæ parochiales Germaniæ exiſtunt liberæ, ſubſint Eccleſiæ territoriorum Montenſis & Juliacenſis? 3) Statuta Eccleſiarum Germaniæ collegiatarum in præſenti cauſa manutenenda ſunt ab Augustissimo Imperatore ſecundùm claram literam Capitulat. cæſ. art. XIV. §. 2. Quis itaque dubitet, caſu, quo Patroni eccleſiaſtici gravantur in jure ſuo ordinario Patronatûs circa Eccleſias parochiales in omni menſe, fundatam eſſe immediatè Jurisdictionem cæſaream, atque ob fundatam Jurisdictionem, ab Auguſtiſſimo manutenentiam eſſe expectandam? Hoc Remedium *tutiſſimum* eſt, eſt *efficaciſſimum*, *lites abbrevians*, *non ſumptuoſum*; quis amabit potiùs experiri velle *innumeris ſumptibus*, *& longiſſimo tempore* in inferioribus Inſtantiis neglecto hoc remedio *primo & ultimo*? imò hic Recurſus eſt Eccleſiis præcipuè *parochialibus* utilis, quo his de Rectoribus idoneis eò citiùs providetur, uti exemplum noſtris in terris famoſiſſimum de Parochia in *Rüngsdorff* teſtatur, quæ, gravaminum libello vix per decem dies *Auguſtiſſimo Imperatori* exhibito, nacta eſt Rectorem ſuum efficaciſſimo Reſcripto cæſareo ut lis ſit finita; quæ percurrendo ceteras Inſtantias ad decem annos forſan & ultra fuiſſet protracta non in graviſſimum ovium & animarum diſpendium.—Hunc noſtrum Recurſum ſumant quoque Patroni quoad Parochias Ducatuum Juliæ & Montium ſibi reſervatas in omni menſe, atque certiſſimam experientur Augustissimi protectionem, qui pro conſervandis Concordatis & Legibus Imperii fundamentalibus ſollicitè excubat.

ADJUN-

ADJUNCTUM

sub Lit. A.

Sententia Curiæ romanæ, qua Parochia in Nideremmel ad Mosellam Diœcesis Trevirensis de Jure Patronatûs Carthusiæ prope Treviros existens judicatur libera ab alternativa Mensium contra Eminentissimum Trevirensem &c.

Joannes Jacobus Millo Protonotarius apostolicus, ac Sanctissimi Domini nostri Papæ Datarius, Cajetanus Elephantutius, Aloysius Matthejus sacræ Rotæ Auditores, Xaverius Justinianus Subdatarius, Camillus Philippus Sellarius vacationum per obitum Præfectus, omnes Judices Commissarii in Congregatione particulari ab eodem sanctissimo Domino nostro Papa Benedicto XIV. ùt infra deputata.

Serenissimo & Reverendissimo Principi & D. Domino Dei & apostolicæ Sedis Gratia Archiepiscopo & Electori Trevirensi, nec non Illustrissimo & Reverendissimo Domino Nuntio apostolico pro Sanctissimo Domino nostro Papa sanctaque Sede apostolica ad tractum Rheni residenti, ac Illustrissimis & Reverendissimis Dominis in Christo Patribus, & Dominis Episcopis Archiepiscopatui præfato vicinioribus universis quoque & singulis RR. DD. Abbatibus, Prioribus, Præpositis, Decanis, Archidiaconis, Thesaurariis, tam cathedralium, quàm collegiatarum Canonicis, parochialiumque Ecclesiarum Rectoribus, Curatis, Capellanis, cæterisque Presbyteris, Clericis, Notariis & Tabellionibus publicis quibuscunque, illique vel illis, ad quem, seu ad quos præsentes nostræ Litteræ provenerint, aut præsentabuntur, Salutem in Domino. Noveritis, qualiter introductâ lite, & causa primò, & in prima coram Judice deputato à prælaudato Serenissimo & Reverendissimo Domino Archiepiscopo Trevirensi inter Rev. D. Henricum Josephum Braun provisum à prædicto Reverendissimo Domino Archiepiscopo uti Indultario ex una, & ven. Monasterium & RR. PP. Priorem, & Monachos carthus. ad S. Albanum extra Treviros, nec non Rev. D. Petrum Haspon ab eis præsentatum partibus ex altera de, & super Institutione Eccles. parochialis S. Martini in Pago Niederemmel Diœcesis Trevirensis & deinde vigore ejusdem Sanctissimi Domini nostri Papæ specialis Commissionis per sanctitatem suam signatæ nobisque directæ super cognitione, decisione, ac terminatione supradictæ causæ tenoris ùt infra videlicet = Trevirensis parochialis = F. D. de Zelada = Beatissime Pater humiliter exponitur S. V. pro parte & ad instantiam devoti

devoti illius Oratoris Josephi Braun, qualiter vacato Beneficio curato in Niederemmel in Mense Julii anni 1747. fuit de illo provisus Orator antedict. ab Archiep. Trevir. vigore indulti uti vacato in Mense apostolico: Econverso Monachi Carthusiæ ad S. Albanum extra Treviros prætendentes dictum Beneficium curatum non esse subjectum affectionibus ad illud, præsentarunt alium Sacerdotem. Introductaque causa super institutione coram judice de partibus, ista per Sententiam definitivam declaravit supradictum Beneficium curatum esse subjectum reservationi mensium, & pro hujusmodi effectu dandam esse institutionem Oratori, ab ista Sententia Monachi Carthusiæ appellarunt ad S. V. & successivè curarunt illam committi S. Rotæ Auditori, modo Orator antedictus supplicat S. V. ut dignetur causam, & causas hujusmodi unà cum omnibus emergentibus, dependentibus annexis, & connexis, totoque negotio principali cum clausula, quam & quas prævia advocatione à S. Rota congregationi datariæ S. V. una cum adjunctis audiendi, cognoscendi, decidendi fineque debito terminandi committere & mandare cum facultate citandi, & inhibendi in Curia & extra, quos, quibus, quoties, ubi, & quando opus fuerit, etiam per Edictum publicum & sub censuris, omniaque alia facienda, gerenda, exercenda, quæ in præmissis & circa præmissa erunt quomodolibet necessaria, & opportuna. Nec non Constitutionibus & Ordinationibus apostolicis, Stilo Palatii & Curiæ, cæterisque contrariis non obstantibus quibuscunque Statum pro plene &c. = de Mandato Sanctissimi Domini nostri Papæ congregatio datariæ una cum Mag Elephantutii & Matthei cit. & inhibeant, procedant, ut petitur, & Justitiam faciant = Placet P. Alexander de Planchis Poregens. Eademque causa coram nobis proposita & diversa, ac pluries auditis partibus in contradictorio Judicio in voce ac in scriptis, tandem sub die 6. Septembris 1752. nostram protulerimus Sententiam tenoris infrascripti videlicet = CHRISTI NOMINE INVOCATO. Pro tribunali sedentes, & solum Deum præ oculis habentes per hanc nostram definitivam sententiam, quam de jurisperitorum consilio in his scriptis ferimus in causa & causis, quæ primo, & in prima coram Judice deputato ab Eminentissimo Domino Archiepiscopo Trevirensi secundo & in secunda, seu alia veriori vigore commissionis signatæ & in actis productæ in executionem Decreti R. D. D. Auditoris sanctissimi prolati sub die 18. Novembris 1749. per acta Paparozi coram nobis ventilatæ fuerunt & vertuntur instantiis inter R. D. Henricum Josephum de Braun provisum à prælaudato Eminentissimo Archiepiscopo uti Indultario S. Sedis de Ecclesia parochiali S. Martini in Pago Niederemmel Diœcesis Trevirensis vacata in Mense Julii anni 1747.

per

per obitum Quirini à Ponte ultimi illius possessoris ex una, ac ven. Monasterium, & RR. PP. Priorem & Monachos Carthusiæ ad S. Albanum extra Treviros, nec non R. D. Petrum Haspon ab eis præsentatum ad supradictam Ecclesiam parochialem ex altera partibus de & super institutione ad dictam parochialem & respectivè confirmatione, vel infirmatione judicati Domini Judicis deputati ab Eminentissimo Archiepiscopo Trevirensi, rebusque aliis in actis ejusdem causæ, & causarum latius deductis ad quæ inhærenter ad resolutionem captam sub die 5. Aprilis currentis anni 1752 dicimus, decernimus, declaramus, & definitivè sententiamus bene fuisse per ven. Monasterium & RR. PP. Carthusiæ ad S. Albanum extra Treviros, ac præsentatum ab eis appellatum, & de nullitate dictum, malè verò & perperam fuisse à Judice deputato Eminentissimi Archiepiscopi judicatum, & propterea Sententiam seu Decretum D. Judicis deputati infirmandam & revocandam, seu infirmandum & revocandum fore & esse, prout infirmamus & revocamus, & pro infirmata & revocata, seu infirmato & revocato haberi volumus & mandamus, & pro hujusmodi effectu dictum R. D. Petrum Hospon uti præsentatum à ven. Monasterio, & RR. PP. Priore & Monachis Carthusiæ ad S. Albanum extra Treviros existen. in quasi possessione præsentandi ad eandem Parochialem S. Martini in Pago Niederemmel in quacunque vacatione, etiamsi in Mense reservato instituendum fore & esse ad prædictam Ecclesiam parochialem, prout ab Ordinario institui volumus & mandamus, eumque sic institutum immitendum fore & esse in actualem, realem corporalem possessionem supradictæ Eccles. parochialis, ejusque Jurium annexorum & pertinentiarum quarumcunque prout prævia dicta institutione immitti volumus, & mandamus. amoto dicto R. D. Henrico Josepho Braun & alio quolibet illicito Detentore, eidemque R. D. Petro Haspon respondendum fore & esse de omnibus & singulis fructibus, redditibus, proventibus & emolumentis quibuscunque ad dictam Ecclesiam parochialem quomodolibet spectantibus, prout responderi volumus & mandamus, mandatumque de immittendo, & aliud quodcunque desuper quomodolibet necessarium, & opportunum decernendum & relaxandum fore & esse, prout decernimus, relaxamus, & pro decretis & relaxatis haberi volumus, & mandamus, perpetuumque silentium de & super præmissis dicto Josepho Braun imponendum fore & esse, proui imponimus, & partem victam victrici *in expensas* & respectivè ad fructum restitutionem condemnamus, quorum taxationem & respectivè fructuum liquidationem nobis, vel cui de Jure imposterùm reservamus, & ita dicimus, decernimus, & definitivè sententiamus non solùm præmisso, sed & omni alio meliori modo. = Ita

pro-

pronunciavi J. Datarius & Judex commiſſarius. = Ita pronuntiavi Ego A. Matthejus ſac. Rotæ Auditor, & Judex Commiſſarius. = Ita pronuntiavi X. Juſtinianus Subdatarius & Judex commiſſarius. = Ita pronuntiaviC. P. Sellarius vacat. per obitum Præf. & Judex commiſſarius.

ADJUNCTUM
sub Lit. B.

Documenta quibus probatur Parochias Eccleſiæ perilluſtri collegiatæ in Vilich incorporatas eſſe de perpetuo Jure Patronatûs.

I.

Nos Adolphus Dei Gratia Romanorum Rex ſemper auguſtus ad univerſorum Sacri Imperii fidelium notitiam cupimus pervenire, quod anno Dni milleſimo ducenteſimo nonageſimo ſecundo indictione 5tâ 9nâ Julii illuſtris Regis Romanorum quondam Conradi ſecundi donationes, conceſſiones, privilegia, libertates, immunitates, gratias, & honores, quæ & quas, quos ut inſignis divæ Recordationis noſter Prædeceſſor prædictus facere meruit, prout inferius plenariè continetur, prout in ſuis literis vidimus non cancellatis, non abolitis, nec in ſua aliquali particula vitiatis factis Eccleſiæ in Vilich colon. Diœceſis, certo Stylo conſcriptis, & ſuo Signo proprio conſignatis, ſub forma, quæ ſequitur in hunc modum:

In Nomine ſanctæ, & individuæ Trinitatis &c. Conradus divina favente Clementia Rom. Rex ſecundus. Juſtitiæ definitio eſt conſtantem, ac perpetuam habere voluntatem tribuendi unicuique, quod ſibi jure competit, quam virtutem, cum omne hominum genus partim à natura, partim inſtitutis legalibus edoctum colere ſemper & exercere habeat, præcipuè tamen Regiæ Dignitati congruit, talem animi habitum immutabiliter induere, eis aut perſonis noſtra in omni pietatis, & æquitatis defenſione dignatio propenſiorem debet adhibere Benevolentiam, quæ divinis ſincerius ſunt mancipatæ obſequiis & nobis in Adminiſtratione Regni ſollicitè agentibus, & orationis mundæ beneficio & veracis Conſilii ſubſidio, & indefeſſi laboris ſtudio aſſiſtunt, ea propter omnium tam futuræ, quam præſentis ætatis fidelium noſtrorum noverit induſtria, quod noſtram celſitudinem adigens, vir prudens, & efficax Arnoldus noſtri Imperii Cancellarius petiit quatenus Monaſterium Villick Deo dicatarum Virginum, cui Soror ipſius

carnalis Hizcka venerabilis Abbatiſſa præeſſe dignoscitur in noſtræ Regiæ, & Imperialis Tuitionis protectionem, ſicut ab antiquo fuit reciperemus, & noſtri Præcepti Privilegio fortiùs communiremus, cujus rationabilibus petitionibus aurem Pietatis clementer inclinando ſtatuentes decernimus, ut præmemoratum Monaſterium ſanctarum Virginum Villicke ſecundum Regulam S. Benedicti viventium, quod vir nobilis Mengingor cum ingenua & religioſa Uxore ſua Herbirga temporibus divæ Memoriæ Imperatoris Ottonis Secundi in ſua proprietate condiderunt, & ab omni ſæculari Jure ſeu publica functione Ottonis Tertii Privilegio exemerunt propria & ab antiquis Regibus, vel Imperatoribus jam dicto videlicet Ottone Tertio, nec non ipſius Succeſſore Henrico Imperatore collata libertate potiatur ad formam, & ſimilitudinem Monaſteriorum, quæ propiè, & ſpecialiter ad Regni proprietatem, & ordinationem pertinent, id eſt Quindelingeburg Zandersheim, & Aſenda, fundos igitur, & prædia, quæ à prænominatis Conſtructoribus, vel aliis Deum timentibus viris ad ipſum Monaſterium tradita ſunt, ab omnium hominum vexatione, & inquietatione libera plena cum immunitate in perpetuum eſſe in præſentis Edictum paginæ conſtituimus; ita videlicet ut nullus Dux, nullus Marchio, nullus Comes, nullus Vice-Comes, nullius Officii perſona magna, ſeu parva res ſæpe dicti Monaſterii exactione aliqua, vel Hospotiis inquietare, aut vexare præſumat; has aut poſſeſſiones ſuis Nominibus ſubternotandis cenſuimus, Villam Villicke, cum omnibus appendiciis ſuis ſecundum Privilegia Regum, & Imperatorum cum Eccleſia Baptismali, & omni Decimatione, & terminum ad ipſam pertinente, cum Capellis, ubi plebanus reſidet, Urwintern, Dollindorp. Item Dollendorp, Kaſſalt, Kudeuchoven, & earum Decimationem, tam in agris, quam vineis ortis novalibus, & omni Jure parochiali, præterea in eodem termino ſunt aliæ Capellæ Dominorum absque procuratione Matricis Eccleſiæ in Villa Humelgis Eccleſiam cum omni Decimatione, Molendinum unum, & quatuor Manſos indominicatos, & præterea Manſos viginti ſeptem, & dimidium, & curtem unam in Villa Wizelare Eccleſiam unam cum omni Decimatione duos Manſos indominicatos, & præterea Manſos quatuordecim in Villa Maraſa quinque Manſos indominicatos, & alios viginti quinque, & dimidium, duo Molendina, & Sylvam unam in Villa Billicke novem Manſos, & duo Molendina in Villa Wanebach ſex Manſos indominicatos, & alios triginta duos Manſos, & novale octuaginta Jurnalium in Villa Romershagen Manſos quatuor. In Winterenburen ſex ſolidos Denariorum in Rizenhagen, quinque ſolidos, & ſex Denarios in Villa Hladebach Manſos indominicatos duos, & alios ſex, & duo Molendina in Villa Roden. 4. Manſos indominicatos & alios duodecim &c.

Et ut hæc omnia firma, & inconcuſſa omni tempore permaneant præſentis præcepti paginam conſcribi, & noſtræ Imaginis Impreſſione inſigniri, Teſtesque, qui adfuerunt ſubternotari juſſimus, Fridericus Magdeburgenſis Archiepiscopus Henricus Ratisbonenſis Episcopus Otto Friſingenſis Episcopus, Sifridus Spirenſis Episcopus, Boccho Wormatienſis Episcopus, Embrico Wirzeburgenſis Episcopus, Hilbertus Bauenburgenſis Episcopus, Henricus Holomucenſis Episcopus, Wiccherius Brandenburgenſis Episcopus, Fridericus Hermannus noſter Dux Sueviæ, & Alſatiæ, Conradus Marchio de Wittin, Adelbertis Marchio de Brandeburg, Ludovicus Landgravius de Thoringia, Otto Palatinus Comes Wittelenesbach, Therwaldus Marchio de Kambe, Zeverhardus Comes de Sulzebach, Udalricus Comes de Luzeburg; Bertholdus Comes de Avedes. Wiboldus Stabulenſis Abbas anno Dominicæ Incarnationis M C.XLIIII. Indictione VI. regnante Domino Conrado Romanorum Rege 2do anno verò Regni ejus 7mo data eſt apud Babenberg. in Xto Fel. Amen.

II.

Cœleſtinus Episcopus Servus Servorum Dei dilectis in Chriſto fidelibus Abbatiſſæ Villicenſis Monaſterii quoque Sororibus tam præſentibus, quam futuris regularem vitam profeſſis in perpetuum prudentibus virginibus, quæ ſub habitu Religionis accenſis Lampadibus per opera Sanctitatis jugiter ſe præparant ire obviam Sponſo, Sedes apoſtolica debet patrocinium impertire, ne forte cujuslibet temeritatis incurſus, aut eas à propoſito revocet, aut robur, quod abſit ſacræ Religionis enervet, quapropter dilectæ in Xto Filiæ veſtris juſtis poſtulationibus clementer annuimus, & præfatum Monaſterium in quo divino eſtis obſequio mancipatæ, ſub beati Petri, & noſtra protectione ſuscepimus, & præſentis ſuscepti Privilegio communimus. . . præterea quascunque poſſeſſiones, quæcunque bona eadem Eccleſia in præſentiarum juſtè ac canonicè poſſidet, aut in futurum conceſſione Pontificum, Largitione Regum, vel Principum oblatione fidelium, ſeu aliis juſtis modis præſtante Domino poterit adipisci, firma vobis veſtrisque Succeſſoribus, & illibata permaneant, in quibus hæc propriis duximus exprimenda vocabulis locum ipſum, *in quo præfatum Monaſterium ſitum eſt, cum omnibus pertinentiis ſuis Villam ſcilicet Villicenſem cum Eccleſia baptismali, & omni Decimatione, vel Termino ad ipſam pertinente cum Capellis quinque ad ipſam Plebem pertinentibus ſcilicet Winter, Dollendorp. Item Dollendorp, Caſſel, Kudenboven, & earum Decimationem, tam in agris, quam in vineis cortis novalibus, & omni Jure parochiali. Item in Villa Himmelgeiſt Eccleſiam*

cum omni Decimatione Molendinum unum, curtem unam, & quatuor Manſos indominicatos, & præterea Manſos viginti ſeptem & dimidium. Item in Villa Wittelaer Eccleſiam unam cum omni Decimatione duos Manſos indominicatos &c. Siqua igitur in futurum eccleſiaſtica ſæcularisque perſona hanc noſtræ Conſtitutionis paginam ſciens temere contravenire tentaverit, ſecunda, tertiave emonita, niſi reatum ſuum congrua ſatisfactione correxerit, poteſtatis, honorisque ſui dignitate careat, reamque ſe divino Judicio exiſtere de perpetrata iniquitate cognoscat, à ſanctiſſimo Corpore, & Sanguine Dei, & Domini Redemptoris noſtri JESU CHRISTI aliena fiat, atque in extremo Examine diſtrictæ Ultioni ſubjaceat, cunctis autem eidem loco ſua Jura ſervantibus ſit Pax Domini noſtri JESU CHRISTI, quatenus & hic fructum bonæ Actionis percipiant, & apud diſtrictum Judicem præmium æternæ Pacis inveniant Amen; Datum Laterani de manu Cardinalis Domini Papæ Camerarii tertio Kalend. Maj. Indictione decima Incarnationis Dominicæ anno milleſimo centeſimo nonageſimo quinto pontificatus verò Domini Cœleſtini Papæ Tertii anno quinto.

III.

Univerſis Præſentes Literas inſpecturis. Sygfridus Dei Gratia ſanctæ Eccleſiæ Colonienſis Archiepiscopus ſacri Imperii per Italiam Archicancellarius ad perpetuam Rei Memoriam cognoscere veritatem; quanto ſincerius dilectas in Xto Abbatiſſam, & conventuales Monaſterii de Villicke Ordinis S. Benedicti noſtræ Diœceſis diligimus tanto libentius ſuper his, quæ ipſarum protectionem, & utilitatem respiciunt favorem eis benevolum impartimur, ſane ex parte earundem nobis fuit humiliter ſuplicatum quod cum præbendarum reditus, & proventus, quos de bonis, & poſſeſſionibus ſuis percipere conſueverunt, propter rapinas rerum ſuarum, & hoſtilitates, invaſiones graves, & multiplices eſſent adeo minorati, & facti tenues, & exiles, ut ex illis nequeant commode ſuſtentari & de Himmelgeiſt & Wittlere Eccleſiæ in quibus obtinent Jus patronatûs eſſent abundantes in Reditibus, & Proventibus, quod reditus eosdem Presbyteris in iisdem Eccleſiis perpetuo ſervituris portione congrua, de qua commodè ſuſtentari, & alia incumbentia eis onera ſupportare valeant, reſervata ipſi Monaſterio ad ſupplendum defectum hujusmodi deputare Authoritate noſtra in Subſidium dignaremur nos earum in hac parte devotis precibus inclinati, diligenti ſuper his Tractatu præhabito conſideratis conſiderandis, & obſervatis circa hæc obſervandis de Conſenſu Archidiaconi locorum eorundem duximus indulgendum, & Reditus, & Proventus ipſarum Eccleſiarum dicto Monaſterio incorporamus in perpetuum, volentes Presbyteris indictis locis per-

perpetuo ſervituris congruam, & competentem portionem, unde commodè ſuſtentari valeant de Reditibus, & Proventibus earundem Eccleſiarum ab ipſis Abbatiſſa, & Conventu aſſignari, & deputari ita quod eisdem Presbyteris hoſpitalitatem ſervare cathedraticum, Jura Episcopalia & Archidiaconalia, & cætera onera, atque Jura antiqua & nova, quacunque occaſione emergentia, quæ ipſas Eccleſias reſpiciunt commode valeant ſuſtinere, ſtatuentes etiam Authoritate noſtra, quod quandocunque dictas Eccleſias ex nunc in antea vacare contigerit, quoquò modo, etſi vacent in præſenti, quod idoneæ perſonæ præſententur ad dictas Eccleſias earum Archidiacono inſtituendæ in eisdem, qui Paſtoratus præfatarum Eccleſiarum obtineant, Curas earundem recipiant & habeant animarum, ac Reſidentiam in ipſis Eccleſiis faciant perſonalem in cujus Rei teſtimonium, & perpetuam firmitatem, ac Authoritatem, & Conſenſum præſentes Literas Sigillo noſtro duximus roborandas, & Nos Weckeboldus Maldt. Decanus, & Archidiaconus Colonienſis dictorum in Himmelgeiſt, & Wettlere Archidiaconalem Conſenſum noſtrum præmiſſis propter cauſas prædictas, quas adhæc decernimus ſufficientes, adhibentes Sigillum noſtrum in Teſtimonium duximus præſentibus appendendum, Nos etiam Abbatiſſa, & Conventus prædictus Sigilla noſtra in Teſtimonium duximus præſentibus appendendo. Datum, & Actum anno Domini Milleſimo decenteſimo nonageſimo decimo Kalend. Novembris.

(*L. S.*) (*L. S.*) (*L. S.*) (*L. S.*)

ADJUNCTUM

ſub Lit. C. ad §. X. hujus Diſſertationis.

Documenta Parochias Abbatiæ S. Panthaleonis intra Coloniam ſpectantia.

I.

In Nomine ſanctæ & individuæ Trinitatis. Noverit univerſitas fidelium tam futurorum quàm præſentium, qualiter ego Sigewinus Archiepiscopus, venerandi Abbatis Humberti circa ſibi commiſſi gregis curam proviſoris ſolliciti crebris commonitionibus & devotis petitionibus pulſatus & ſollicitatus annuerim, quatenus commiſſæ ſibi Eccleſiæ res tenues, nec fratrum neceſſitatibus ſufficientes augerem, & augendo divinum ibidem ſervitium:

tium ſtabilirem. Hujus igitur tam piæ Patris petitioni pro meæ quoque animæ remedio ſollicitus, dum ſatisfacere deſiderarem, contigit *Parochiam quandam Emba videlicet inferiorem ad commiſſum præfato Patri cœnobium pertinentem* ſuo deſtitutam Paſtore vacare, de cujus decimis prælibatus Abbas ſuggeſſit Fratrum ſuorum neceſſitatibus poſſe ſubveniri. Unde convocatis Eccleſiæ noſtræ tam dignitate quàm conſilii ratione Prælatis & Majoribus ejusdem Abbatis petitionem in medium protuli poſcens eorum Authoritate & conſilio roborari, eorum itaque non modò conſilio roboratus, verùm etiam unanimi petitione compulſus, *ſupra memoratæ Parochiæ manſum integrum cum IX. manſorum decimis, quod viſum eſt Fratri curam ſuſcipienti poſſe ſufficere determinavi. De reliquo concedens & ſtatuens Eccleſiam S. Pantaleonis promoveri, & fratrum ibi Domino ſervientium neceſſitatibus ſubveniri.* Quod ut impoſterum ratum & inconvulſum permaneat, banno noſtro confirmavimus, & chartam hanc ſuper his fieri præcipientes, & noſtri ſigilli impreſſione communientes. Omnem Proclamatorem & conceſſionis & ſtatuti noſtri transgreſſorem anathematis vinculo ligatum à S. Matris Eccleſiæ liminibus ſequeſtravimus. Hujus rei Teſtes ſunt Domus S. Petri Præpoſitus Berengerus. Decanus Wigmarus. De S. Gereone Hartwigus Præpoſitus. De S. Severino Arnoldus Præpoſitus. De S. Cuniberto Hecelinus Præpoſitus. Altaris S. Pantaleonis Advocatus Bruno, Gebhard Comes de Juliaco, Adolphus Comes de Norvenich, & Frater ejus Adalbertus de Saphenbergh de familia S. Petri. Hermannus Tiezo. Heinrich & alii complures. Acta ſunt hæc anno Dominicæ Incarnationis Milleſimo LXXXI. qui eſt Annus ſecundus Dni Segiwini Archiepiscopi, Indict. IV. in Sacrario S. Pantaleonis die ſolemnitatis ejus.

II.

In Nomine ſanctiſſimæ & individuæ Trinitatis... Conradus Dei Gratiâ ſanctæ Colonienſis Eccleſiæ Archiepiscopus, ſacri Imperii per Italiam Archicancellarius, omnibus quibus hæ Literæ præſentatæ fuerint in perpetuum. Quia ex officio noſtro circa illa tenemur ſolliciti reperiri, per quæ honor Religionis & Religioſorum ſub regulari obſervantia omni tempore vitæ ſuæ Deo ſervientium utilitas procurantur, eorundem precibus Religioſorum nos decet facilem præbere aſſenſum, ubi vigor æquitati ſuadet & ordo exiguæ rationis. Igitur cum Monaſterium ſancti Pantaleonis in Colonia propter Guerram tempore, quo nos pro obedientia & Reverentia Sedis apoſtolicæ usque ad vincula laboravimus, irrecuperabilem jacturam quorundam bonorum ſuorum

in Diœcesi nostra constitutorum sustinuisset, in tantum quod idem Monasterium de cætero non posset gratum, ut laudabiliter consueverat, pluribus exhibere hospitalitatis obsequium, & indigentibus impendere necessitatis subsidium, Hermannus Abbas Devotus noster & Conventus ejusdem Monasterii nobis humiliter supplicârunt, quatenus dicto ipsorum Monasterio, ne propter prædictam causam & propter alios casus molestos collaberetur, paternâ dignaremur sollicitudine providere. Quapropter attendentes sinceram devotionem, quam idem Abbas & Conventus dicti Monasterii circa Ecclesiam romanam, nec non & circa personam nostram & Ecclesiam Coloniensem semper habuerunt, & cum nostris beneplacitis paratissimè sint expositi ad multam ejusdem D. Abbatis & aliorum bonorum pro eis supplicationem nobis factam, *fructus trium Ecclesiarum* in Diœcesi Coloniensi sitarum, scilicet Suchtele, *Embe* & Elstorff, *quarum Jus patronatûs ad Abbatem dicti Monasterii pertinet. Eisdem Abbati & Monasterio suo cum ipsas* Ecclesias vacare *contigerit, in Elemosinam perpetuo duximus concedendos* ad hospitium & pauperum sustentationem, ita tamen quod *Clerici dictarum Ecclesiarum perpetui Vicarii per Abbatem præfati Monasterii præsentandi* curam animarum *habentes, & ipsas Ecclesias officiantes, competentem habeant sustentationem*, & iidem præsentati nobis & Successoribus nostris Archiepiscopis super Juribus nostris, & Archidiaconorum & Decanorum respondeant de Ecclesiis memoratis. Decernimus ergo, ut nullus omnino hominum prædictam concessionem nostram sæpefatis Abbati & Monasterii sancti Panthaleonis in Colonia propter evidentem necessitatem à nobis rationabiliter factam infringere, vel ei temerè contrariare præsumat, alioquin si quid contra eam attemptaverit, nisi commonitus resipiscat, sententiam Excommunicationis super his à nobis latam se noverit incurrisse; hæc autem nostra concessio ut rata & firma in perpetuum permaneat, præsentem paginam exinde conscriptam sæpedictis Abbati & Monasterio suo tradidimus, Sigilli nostri munimine roboratam. Actum & datum Mense Junio Anno Domini M.CC. quadragesimo sexto.

(L. S.)

III.

INNOCENTIUS Episcopus Servus Servorum Dei, dilectis filiis Abbati & Conventui Monasterii S. Panthaleonis Coloniens. Ordinis S. Benedicti salutem & apostolicam Benedictionem. Ex parte vestra petitio nobis exhibita continebat, quod Monasterium vestrum, quod olim pro se ac aliis bonis plurimis consueverat abundare pro fidei puritate, quam ad romanam ha-

habetis Ecclesiam & defensione libertatis ecclesiasticæ diripientibus ac invadentibus inimicis Ecclesiæ bona ejus attenuatum est plurimum & attritum, quod venerabilis Frater noster Coloniensis Archiepiscopus pia consideratione perpendens & gerens ad Nos piæ compassionis affectum, *pro vestris necessitatibus relevandis de Suchtele, de Embe, & de Elstorp Ecclesias suæ Diœcesis, in quibus Jus patronatûs vos habere proponitis*, quarum redditus triginta Marcarum valentinam annis singulis, ut dicitur, non excedunt, *vobis in proprios usus Capituli Coloniensis accedente consensu de gratia contulit liberali*; prout in ipsis litteris super hoc confectis dicitur plenius contineri. Nos igitur exigentibus devotionis vestræ meritis, *nec non consideratione præfati Archiepiscopi & Communitatis Coloniensis, ac Nobilium virorum Comitis Juliacensis, & Arnoldi Domini de Drist apud nos pro vobis per litteras interponentium* Preces suas, volentes vos prosequi speciali gratiâ & favore, quod per dictum Archiepiscopum de præfatis *Ecclesiis providè factum esse dignoscitur, ratum & gratum habentes illud Authoritate apostolicâ confirmamus*, & præsentis scripti patrocinio communimus. Ita tamen ut in eisdem Ecclesiis *assignentur earum Vicariis congruæ portiones, ex quibus commodè sustentari valeant*, & Episcopis de juribus Episcopalibus & Archidiacono de Archidiaconalibus respondere; nulli ergo omnino hominum liceat hanc paginam nostræ confirmationis infringere, vel ei ausu temerario contraire. Si quis autem hoc attentare præsumpserit, indignationem omnipotentis Dei, & beatorum Petri & Pauli Apostolorum ejus se noverit incursurum.

Datum Lugduni VII. Idus Octobris, Anno Pontificatûs nostri sexto, qui est Annus Christi 1249.

XI.
DISSERTATIO
JURIS ECCLESIASTICI
DE
CLERICO REGULARI BENEFICIORUM SECULARIUM
præcipuè
CURATORUM SINE VENIA EPISCOPI ABSOLUTE INCAPACI.
DEFENDENTE D. JOANNE FRANCISCO GUISEZ, BONNENSI.

§. I.
Occasio scribendi.

Nihil decantatum magis, æquè ac certissimum est in jure nostro, quàm regula illa: *Beneficia regularia Regularibus*, SECULARIA SECULARIBUS *esse conferenda* — quare Interpretes nostri ad unum omnes ad Tit. *de præb. & dign. docent*: quod si Beneficium *seculare* à Patrono clerico regulari collatum fuerit, Collationem esse ipso jure invalidam, nisi accesserit venia Episcopi, de quo infra per Decursum agemus — hâc tamen regulâ inattentâ, dum elapso anno 1780 per obitum D. Petri Schopen, Pastoris Clerici secularis & Decani vacabat Ecclesia parochialis in Bettenhofen, Territorii Juliacensis ac Diœcesis Coloniensis, Monasterium sanctimonialium nobilium Ordinis Præmonstratensis in Fussenich, de cujus jure patronatûs prædicta Ecclesia curata existit, non solùm præsentavit ad illam Canonicum Regularem Ordinis ejusdem Præmonstratensis, sed insuper postquam præsentatus rogatam à Rdmo in Spiritualibus Generali Vicario institutionem authorizabilem, nec non Investituram ab Archidiacono impetrare non potuit, quia non foret qualificatus ad Beneficium seculare, posthabito prorsus omni jure Diœcesano Serenissimi Principis Electoris Palatini Con-

filio Duffelano intimo præfentationem fibi factam exhibuit, placitum territoriale rogavit & impetravit, atque ad inftantiam à fe factam de mandato ejusdem Confilii in poffeffionem *frugiferam* fefe intromitti curavit, non reflectens ad prohibitionem fibi ab Eminentiffimo ac Celfiffimo Archiepifcopo & Electore ceu proprio fuo Epifcopo imò & Dno territoriali in perfona Rmi Vicarii Generalis factam, fed potiùs præfentatus unà cum Monafterio Patrono fuo cucurrit Romam accufans ibi factum Emmi in perfona fui Vicarii; cui immediato ad Tribunal romanum tentato Curfui fefe oppofuit Rdmus Dnus Officialis Colonienfis ceu Judex Ordinarius & Vicarius in contentiofis, vocando præfentatum & patronum ad Tribunal fuum, eò quòd fundatum fit jus fuum primæ inftantiæ in hâc causâ; — In jus vocati non folùm non parebant, fed infimul in exhibito 19nâ Decembris anni 1780 novis precibus Confilium prædictum intimum Duffelanum implorârunt, ut captam frugiferam poffeffionem manuteneret, & ad transactionem provifionalem inter Wollfgangum Wilhelmum & Ferdinandum Archiepifcopum Colonienfem anno 1621 conclufam, quâ Decanis ruralibus jus primæ inftantiæ in Caufis ecclefiafticis contra Officialem Colonienfem conceditur, reflecteret, atque, cum ex jure devoluto prædicta Ecclefia ab Emmo Archiepifcopo Colonienfi cuidam Presbytero feculari collata foret, omni meliori modo in favorem præfentati regularis provideret; datæ quoque mox funt rogatæ provifiones, atque expeditum refcriptum, quo in favorem Decani Juliacenfis, cafu quo Roma non fit in prima inftantia Judex, jus primæ inftantiæ in hac caufa fecundùm Literam transactionis provifionalis à Confilio prædicto intimo prætenditur, contradicente autem Rdmo in contentiofis Vicario Archiepifcopali, ac contradicente ipfomet Eminentiffimo ac Celfiffimo Principe Noftro Archiepifcopo Electore. Quos itaque motus attentata illa Religiofi prædicti nec non Monafterii circa parochiam prædictam fecularem modò fufcitaverint hactenus, ex ferie facti manifeftum eft & quæ majora fufcitanda fint diffidia, quibus concordia Sacerdotii & Imperii diffolvitur, facilè prævidetur. Equidem mirabantur hactenus eruditiores imò etiam Clerici Regulares plurimi hanc tentatam ex parte Regularium prætenficnem hifce præfertim temporibus, & quidem circa parochiam, quæ à centum annis & ultra Presbyterum habuit fecularem, ex confequenti infundata prorfus fit hæc Regularium prætenfio, nihilo tamen minus ex placito eorum, quos fummopere venerari me oportet, & juramento de vindicandis Juribus Archi-Epifcopalibus præftito in hâc caufa aliquid mihi meditandum erat, præcipuè, quia Regulares fæpiùs dicti ad certum quoddam Refcriptum Maximiliani

miliani Henrici Archiepiſcopi Col. ad Abbates Steinfeldenſem & Knechtſtedenſem datum, quo ſui Ordinis Religioſi Beneficiorum Curatorum præ aliis regularibus capaces ſint, provocant; quanquam in Literis Sanctiſſimo Domino Noſtro Pontifici Pio VI. Romæ exhibitis prædicti Regulares prætenſionem ſuam non in capacitate Beneficiorum Secularium fundaverint, ſed in eo, quòd prædicta Parochia à ducentis annis & ultra ſemper *pro regulari* fuiſſet habita, quod falſiſſimum eſſe ex dicendis infra patebit. Quodſi verò omnes facti cauſæque circumſtantiæ attentiùs perpendantur, ex iis ſeſe prodit, quæ hac Diſſertatione ſpecialiter demonſtranda veniant; 1) non Clericos regulares eſſe capaces beneficiorum ſecularium ſinè venia Episcopi 2) Canonicis regularibus Præmonſtratenſibus nihil ſpecialis juris ac Privilegii favere præ aliis Ordinum Religioſis, nec 3) Abbatiis Steinfeldenſi ac Knechtſtedenſi favere Literas Maximiliani Henrici Archiepiscopi datas de anno 1670. 4) Recurſum immediatum ad Tribunalia romana attentatum à Monaſterio Patrono & Regulari proviſo apertò Conc. Tridentino & Legibus germaniæ refragari, demùm 5) Eccleſiam parochialem quæſtionis non eſſe regularem, quemadmodum falſo literis Ssmo Romæ exhibitis exponitur, 6) nullâ ratione in hâc causâ fundatum eſſe jus primæ inſtantiæ Decani ruralis Juliacenſis ceu à Conſilio Regiminis Düſſelani intimo prætenditur. 7) Mandatum de dandâ poſſeſſione frugifera proviſo regulari ex parte ejusdem Conſilii Legibus eccleſiaſticis præcipuè verò transactioni proviſionali de anno 1621 adverſari; Demum 8) juri devoluto fuiſſe locum, ut ab Emmo Noſtro rectè collata fuerit prædicta parochia in perſonam Clerici ſecularis.

§. II.

Regulares Jure antiquo Eccleſiarum omnium curatarum erant incapaces ſinè venia Episcopi.

Atque primò quidem inquiram, *utrum regulares jure antiquo capaces extiterint Eccleſiarum curatarum ſine venia Episcopi?* hanc quæſtionem omnino negandam eſſe exiſtimo; Et quidem primis Eccleſiæ temporibus religioſam vitam profeſſi erant de ſorte & genere Laicorum, atque vi primævi ſui inſtituti debebant *ſedere ſolitarii*, *tacere*, *lugere* & *plangere*, atque *propriæ ſolius animæ* habere curam; *a*) in ſacris autem percipiendis omnino dependebant ab Episcopis, atque horum Eccleſias frequentabant; qui verò in eremo erant incluſi, pro ſacris faciendis ad ſe vocari curabant Presbyterum ſecularem, aut ex ſuis unum habebant Presbyterum, unum

 duos-

duosve Diaconos, quin tamen illi curæ aliorum sese immiscerent; quæ omnia unius celeberrimi FLEURY testimonio stabilire satis sit: *b*) wenn die Mönchen nahe bei den Städten gewesen, sind sie in die allgemeine Kirche gekommen um die Predigt des Bischofes anzuhören, und den heiligen Geheimnissen beizuwohnen.... dessen ungeachtet hatten sie Oratoria in ihren Häusern gehabt, um alldort das gemeinschaftliche Gebeth zu allen angesetzten Stunden zu verrichten. Die von den Städten entfernten Mönche hatten unter ihnen einige Priester, welche den Gottesdienst verrichteten, und ihnen die heilige Sakramenten reichten, und endlich hat man für gut gehalten, daß jedes Kloster wenigstes einen Priester sammt einem oder zwey Diakonen habe: und dieser Priester ist öfftmals auch der Abt gewesen. Indem sie nun solchergestalt keine Gelegenheit gehabt haben auszugehen, sind sie in ihren Klöstern, wie die Todte in ihren Gräbern vergraben geblieben ꝛc.

a) *Can.* 8. *XVI. q.* 1. ESPEN *J. E. U. P.* 1. *Tit.* 24. *C.* 1. *n.* 5.

b) **Von den Sitten der alten Christen** *p.* 537.

§. III.

CONTINUATIO.

Postquam Monachi ad presbyteratum admitti cæperant, adscriptique erant numero Clericorum, *a*) functiones quoque clericales peragere insuescebant, & quidem etiam pro aliis fidelibus, sed nonnisi dependenter *à Veniâ & Consensu Episcoporum*; cujus rei testis est Canon Concilii Moguntini anno 847 habiti, quo decernitur: *nullus Monachorum parochias Ecclesiarum accipere præsumat sinè licentia Episcopi*; *b*) assumpti autem ad Ecclesiarum regimen desinebant esse Monachi & à vitâ contemplativa Monachorum ad clericalem & activam transire censebantur, ceu vir incomparabilis THOMASSINUS *c*) & ex eo AUTHOR des Beweis, daß die Ordensgeistliche und Mönche zur Seelensorge unfähig und von den Pfarreyen abzuberufen seyen. *d*) His Verbis: Wenn die alte Mönche Priester geworden, und zur Seelensorg ausgesetzt worden sind, so hörten sie auf Mönche zu seyn, sie müßen, sagt der Canon: *Nemo* (*apud Grat. XVI. q.* 1. *Can.* 2.) die Mönchsregeln und Gesetz verlaßen, damit sie einem größern und treflichern Amt obliegen könnten, weil beides mit einander zu versehen unmöglich war ꝛc. Incidenter hic nota: Vitæ regularis Sectatores antiquos non fuisse absolutè Curæ pastoralis incapaces, ceu nostrâ ætate plures falsò docuerunt, sed solùm assumpti ad Vitam pastoralem *ab Episcopis*, desinebant esse Monachi.

a) *Can.* 21. *XVI. q.* 1. THOMASS. *N. V. E. D. P.* 3. *L.* 3. *C.* 16. *n.* 7.
b) Apud HARTZHEIM CC. GERM. *Tom.* 2. *p.* 151.
c) *L. cit. P.* 2. *Lib.* 3. *C.* 10. *n.* 11.
d) *Pag.* 12. *seq.* videantur *Canones XVI. q.* 1.

§. IV.

CONTINUATIO.

Hæc disciplina usque ad Sæc. XI. permansit, quo URBANUS Papa II Abbati Suessionensi supplicanti ep. 18. rescripsit: "ut igitur propositi " vestri ordinem secundùm B. Augustini Regulam commissi tibi Fratres " tranquillè valeant, absque sæcularium tumultuum perturbationibus, an- " nuente Domino custodire, postulationi tuæ libenter annuimus, ut in " parochianis Ecclesiis, quæ ad vestrum Monasterium pertinent, Regulares " vobis liceat claustri vestri Clericos ordinare, qui & Ecclesiis ipsis religiosè " serviant, & *adjacentis Populi Parochiam* secundùm timorem Dei, SALVO " EPISCOPI JURE DEBITO sollicitè *procurare* non negligant" quæ Disciplina reddita fuit universalior, ex quo S. NORBERTUS anno 1120 novum Canonicorum regularium ordinem condidit in loco Diœceseos Laudunensis, qui PRÆMONSTRATUS dicitur, quem Virtutibus apostolicis imbuere, atque ad obeundas Functiones parochiales, si quando ad eas vocarentur ab Episcopis, ità efformare conatus fuit, ut etiam mox *ab Episcopis* ad exercendam curam parochialem vocati fuerint, quemadmodum loquuntur Statuta ejusdem Ordinis tum primaria, in quinque distinctiones divisa, tum illa, quæ anno 1290 per Guilielmum vigesimum quintum Generalem & Abbatem Præmonstratensem renovata, & in quatuor tantùm distinctiones redacta, ac anno 1630 aucta fuerunt. *a*) Sed ex his nota: Canonicos hos verè regulares ex primævo suo instituto non aliter à suo *sancto* Fundatore ad curam animarum destinari, nisi quando *ab Episcopo proprio* eos contingeret vocari; ut igitur Episcopo aut ejus Vicario, vel contradicente curæ animarum exercitio sese immiscerent fratres sui, noluit sanctissimi Instituti Author; *b*) nec aliter CALLIXTUS II idem institutum approbavit, quin potiùs is in Concilio Lateranensi anno 1123 habito disertis verbis *Abbatibus & Monachis interdixerit publicas pœnitentias dare & infirmos visitare, unctiones facere, & Missas publicas cantare*, intellige, *sinè consensu proprii Episcopi*, secundùm Statuta antiquorum Canonum. *c*)

a) Vi-

a) Videantur *Documenta canonico-historica concernentia revocabilitatem Pastorum assumptorum ex Ordine Præmonstratensi* ed. Valencenis 1712. & *Continuatio Documentorum de anno eodem.*
b) Loc. cit.
c) Cf. Alex. NATALIS *Sec. XII. Diss.* 3. *art.* 20. *p.* 386.

§. V.

CONTINUATIO.

Quando *invalescentibus Regularium Exemptionibus*, ac *factis* magno numero *Ecclesiarum parochialium incorporationibus* Abbates aut *motu proprio* sæpiùs attentârunt parochiales Ecclesias suis Monasteriis unitas suis concedere Regularibus regendas *a*) aut etiam ad instantiam suam tale Privilegium à Summo Pontifice impetrârunt, *b*) Concilia Germaniæ particularia constanter secundùm Canones antiquos iis restiterunt, ex quibus unum MOGUNTINUM anno 1261 habitum adducere liceat, quod Canone 47 ità statuit; *c*) *communi necessitate statuimus, ut nullæ Ecclesiæ quibuscunque Religiosis de cetero conferantur*, quod si à quocunque eis hujusmodi Ecclesia vel Ecclesiæ collatæ fuerint, Collator ipso actu Jus Patronatûs amittat, & ad loci Episcopum perpetuo devolvatur: Collegium verò, quod talem Ecclesiam acceptaverit, nullum Jus penitùs acquirat, immo si habuerit ante Ecclesias aliquas sibi unitas in Diœcesi illa, vacent per præceptionem hujusmodi ipso facto, & per Diœcesanum vel locorum Archidiaconum personis idoneis conferantur, ad hæc cum Religiosi quidam alicubi per Fratres sui Ordinis officient Ecclesias sic unitas, & in Fratribus ipsis sit dissolutionis occasio, qui Religionis Titulo stulte autumant se esse exemptos, ac Prælati eorum per Archidiaconos tales corrigi minimè patiantur: sed quia pro Ordinis scandalo evitando, ipsos ad Domos revocant, vel ad alias Parochias mittunt; auctoritate hujus sacri Concilii & hoc duximus admittendum, ut Religiosorum Ecclesiæ non per Fratres eorum officientur, sed per Clericos sæculares, ut saltem de Reliquiis, quæ de immensa Religiosorum mensa ceciderunt, sustentari valeant pauperes Sacerdotes, qui in vituperium nostri publicâ egestate laborant, ita ut heu! jam sint verissima illa *Jeronymi* dicentis in Canone: *mendicat infelix Clericus in platea.*

a) Vid. *C.* 1. *de Cap. Monach.*
b) Vid. THOMASIN. *l. cit. P.* 1. *Lib.* 3. *C.* 22. *n.* 3. *fin.*
c) Apud HARTZHEIM *CC. Germ.* Tom. III. pag. 612.

§. VI.

§. VI.

Idem JURE COLONIENSI *statuitur.*

Neque alia in nostrâ Diœcesi Coloniensi hactenus viguit Disciplina, etenim præter Concilii Coloniensis anno 1423 habiti Canonem septimum, *a*) in famoso illo provinciali Concilio anno 1536 habito statuitur: *Ut Monachi, qui parochiales Ecclesias Cura animarum apud ipsum Monasterium relicta Monasteriis incorporatas (ut vocant) Monasteriis suis unitas habent, non per Religiosos, quos in Monasteriis perpetuam vitam agere convenit, sed per Vicarios Presbyteros Seculares, modo haberi possint . . . gubernari curent . . non tamen duri hic erimus, quominus interdum Viros Monasticos, quos singulari vitæ exemplo insignes comperiemus, apud Ecclesias parochiales relicturi & confirmaturi simus b*) Nota hic Ecclesiæ nostræ Coloniensis Disciplinam; Nequidem Rdmus Legifer noster absolutè Regulares quoscunque penes *Ecclesias parochiales quoad animarum Curam* Monasteriis *incorporatas* relinquere aut confirmare voluit, nisi ex merâ facultate aut arbitrio suo maluerit illos esse ob virtutum ac literarum merita relinquendos. Cùm itaque in vim hujus Concilii particularis nulla sit necessitas in Ecclesiis quoad Curam animarum Monasteriis incorporatis permittendi Regulares, ad Ecclesias planè Seculares quo jure admittendi necessitatem prætendent? *c*)

a) Vid. HARTZHEIM *CC. germ. Tom. II. p.* 220. ubi Statutum Concilii Coloniensis citati *de Religiosis mendicantibus* solummodo intelligendum esse refert; sed corrigendus est ejusdem error *haud venialis* ex Codice Statutorum anno 1554 impresso ex quo acta illius Concilii integra hausit: addendo in textu: *Religiosum mendicantem* AUT NON MENDICANTEM.

b) IBIDEM *T. VI. p.* 270.

c) Statutum hoc Coloniense contra Regulares conditum fuit occasione Decreti editi à Cardinali Campegio à Summo Pontifice pro abolendis abusibus in Germaniam 1524 deputati ceu refert AUTHOR des Beweiß ꝛc. p. 22. Der Cardinal Campegius, welcher in Deutschland geschickt worden um die eingeschlichenen Mißbräuche zu verbessern, hat in seinen zu Cölln und Regenspurg gehaltenen Kirchen-Versammlungen die Mönchen von den Pfarreyen abgerufen, und zugleich verbothen, keinem derselben eine Pfarrey ohne vorwaltende Nothwendigkeit anzuvertrauen ꝛc. Adde THOMASSIN. *l. c. n.* 4. *Vers. Constitutiones.*

§. VII.

CONTINUATIO.

Quæ fuerit Mens vera ac genuina Sereniſſimi MAXIMILIANI HENRICI Archiepiſcopi Colonienſis (ad quam in Caſu quæſtionis provocatur) edocent Statuta ſub eodem à PAULO STRAVIO Suffraganeo ex Mandato illius concinnata & typis impreſſa anno 1661 *a*), quæ ita ſonant: Canonici Regulares tametſi, ſpectato jure antiquo, cum Licentia Epiſcopi & Superioris ſui Ordinis, Eccleſias parochiales, ſeu ſecularia Beneficia curata obtinere queant: dummodò, ſi commodè fieri poſſit, Socium Regularem ſecum habeant: jure tamen novo multùm derogatum eſſe huic licentiæ per concordata Concilii Lateranenſis cum LEONE Papa, & parochiales eccleſias ſeu curata beneficia ſecularia Regularibus nec conferri, nec commendari poſſe ſignificarunt complures ſequentes Summi Pontifices. Secularia enim beneficia Secularibus, & regularia Regularibus ſunt conferenda . . . Hinc quamvis Monachi, & Regulares Canonici parochias monaſteriis ſuis adnexas, quæ vicinæ ſunt, poſſint adminiſtrare; multi tamen jam Prælati experientia cognoverunt, ad Regularis vitæ inſtitutum parùm conducere, ut profeſſos ſuos extra monaſterium & conventum ſuum in parochiis remotioribus ſinant diutiùs habitare. Qua de re Theologus quidam JOANNES NIDER Ordinis Prædicatorum (vir eruditiſſimus) *lib. 2. cap. 20. de reform. relig.* inter ſedecim cauſas & radices lapſarum Religionum, hanc ponit. *Sexta decima radix eſt apud quoſdam, parochiarum plurium incorporatio; propter quam, aut vix reformari poſſunt, aut ſi reformati ſunt, difficulter in bono perſeverant. Non enim dubium, quin per Religioſos viros ſalus animarum multùm procurari poſſit apud plebeios: ſed cùm Monachus ſolus, aut etiam alteri conſociatus, multùm manet extra ſuum cœnobium, ſicut curam animarum habentibus eſt neceſſarium, faciliter eis placet fuga monaſterii, horret exinde Fratrum in clauſtro contubernium, moram trahat neceſſe eſt ſatis ſæpè circa ſexum fœmineum, & implicari habet rebus temporalibus. Ex quibus ſequitur inobedientia ad Superiores, negligentia mandatorum in Regula, caſtitatis periculum, & philargyriæ incenditur vitium. Prudenti igitur Conſilio uſi ſunt primitivi Patres Prædicatorum Ordinis, qui in ſuis ſtatutis inhibent, ne pro eis aliquis recipiatur locus, cui ſit annexa cura animarum. Idipſum faciunt Canonicorum Regularium, ut audio, conſenſu unanimi, multa in Germaniæ partibus reformata monaſteria. Percepi præterea relatione viri cujuſdam fide digni, quendam noſtro*

ſtro

ſtro tempore Abbatem fuiſſe alterius Ordinis, qui cùm reperiret ſuum monaſterium multarum Eccleſiarum parochialium eſſe plebanum, Literas vel Bullas confectas deſuper omnes ſcalpello diſcerpſit, dicens in contrarium murmurantibus: malo Eccleſias perdere, quàm bonos Monachos: ſunt enim Seculares plurimi, qui providere poterunt Chriſti oviculis. Quare ſatius expedire judicamus, ut parochialia, aliaque curata beneficia Civitatis & Archidiœceſis Noſtræ tam metropolitanæ, ſeu collegiis, aut piis locis quibuscunque perpetuò unita & incorporata, quàm non unita nec incorporata, deinceps per idoneos & Archiepiſcopali Noſtra auctoritate approbatos Seculares Parochos, ſeu Vice-Parochos, ſeu Vicarios perpetuos & minimè temporarios, juxta ſacrorum Canonum & Concilii Tridentini præſcriptum, regantur. *b*)

a) Vid. HARTZHEIM *T. X. CC. germ. p.* 899. & Cl. P. PRÆSIDIS *Elementa Juris canonici P. I.* §. 197.

b) Hæc extant in Collectione Statutorum impreſſa *à pag.* 270. *ſeq.* integra verò eorundem Statutorum verba retuli, tum, quia hæc editio eſt rariſſima, tum ut vel ex his conſtet, hâc in re nihil tribui juris ſpecialis à MAXIMILIANO HENRICO Canonicis quibuscunque Regularibus.

§. VIII.

CONTINUATIO.

Speciale Jus ordini ſuo verè Religioſo Præmonſtratenſi competere ſcribit Rdmus Abbas Knechtſtedenſis Leonardus JANSEN *Theol. Mor. Tom.* 2. his Verbis: *Canonicos Præmonſtratenſes capaces eſſe Beneficiorum Secularium Curatorum... clarè habent Ordinis Privilegia, ac declaravit* MAXIMILIANUS HENRICUS *Archiepiſcopus Colonienſis die* 14 *Martii* 1670. *in Reſcripto ad Abbates* STEINFELDENSEM & KNECHTSTEDENSEM: quod de Privilegiis Ordinis ſui inquit Author laudatus, non relevat; etenim conſtat 1) eos ad Eccleſias parochiales regendas ex inſtituto ſuo, & mente ſui ſanctiſſimi Fundatoris aliter non deſtinari, niſi NB. ab Epiſcopo proprio vocati fuerint, non autem hoc invito; 2) quodſi à Summo Pontifice hodie eſſent ſpecialiter privilegiati (quod tamen poſt Conſtit. BENED. XIV. & CLEM. XIII. non eſſe ex ſequentibus patebit) id eâ ratione foret intelligendum, ut ex dato Summi Pontificis Indulto, eorum Inſtituto non repugnet, eos ab Epiſcopis ad curam animarum vocari, non autem his reluctantibus; oſtendant enim: ubi Summi Pontifices illos privilegiàrint, ut invitis ac reluctantibus

Episcopis, quibus in Exercitio curæ animarum ex Jure divino subsunt, Dominos territoriales sollicitare possint, ut contra proprii Episcopi declaratam mentem in possessionem frugiferam Ecclesiarum Secularium intrudantur.— Rescriptum Eminentissimi Nostri Archiepiscopi Coloniensis Maximiliani Henrici, antequam de eo differam, ex integro, unà cum formâ ac modo, impetrandi hic adnecto:

A.

Literæ supplices Rdmorum Abbatum ad Serenissimum Maximilianum Henricum Archiepiscopum Coloniensem.

Rdme ac Serenme Princeps
Domine Clemme!

In subsidium militantis Ecclesiæ pro cura animarum sub Directione Episcoporum administranda labore & studio S. Norberti sub annum 1115 ex Aula Imperatoris Henrici IV. & Friderici I. Archiepiscopi Coloniensis ad castra religiosi Statûs digressi fundatus fuit, Præmonstratensium Canonicorum Ordo romanis Pontificibus Institutum probantibus, qui fructum spiritualem exinde in bonum fidei catholicæ redundantem attendentes per diversa Privilegia sanxerunt regulares personas illius Instituti nedum in Beneficiis, quæ Monasteriis eorum incorporata sunt, sed etiam in non incorporatis prævia approbatione per Rmos locorum Ordinarios danda, & de Superiorum Licentia curam animarum exercere posse, quod ipsum Serma ac Rma Vra Cels. in Decretis Synodalibus clemmè admisit, dum p. 3. Tit. 6. de Pastoribus & Vicep. C. 6. paragr. 2. statuit Beneficia curata administranda per Sæculares non Regulares personas, exceptis tamen iis, qui specialibus Privilegiis ad hoc sunt muniti &c. cum autem Præmonstratenses alias etiam ipso Jure habilitati hujusmodi Privilegiis à Sede apostolica sint muniti, sed nominatim in dicto Decreto non exprimantur, idcirco humiliter petitur, ut Serma Celsdo Vra Clemme declarare dignetur eosdem Præmonstratensis Ordinis Religiosos sub dicta exceptione comprehendi, & juxta eorundem institutum per Pontificum diplomata roboratum curæ animarum de consensu eorum, quorum interest deservire posse.

Cedet hoc ad honorem Dei &c.

F. J. L. A. Steinfeldensis.
F. P. G. A. Knechtstedensis.

B)

B)

Rescriptum Electorale ad Rdmum Aussemium Vicarium Generalem Coloniæ.

Maximilian Henrich.

Der Einschluß weiset mit mehrerem, welchergestalt beyde Aebte zu Steinfeldt, und Knechtsteden behaupten wollen;

1mo Daß ihres Ordens Priester die Pfarren, 2do und andere geistliche Bedienungen, 3tio die seyen den Klöster incorporiret oder nit, versehen können, und was sie dabey ferner gebetten. Und habt ihr 4to den Inhalt und die mit beygelegte päbstliche Privilegia zu examiniren, auch sonsten nachzusehen, was es hierin für eine Beschaffenheit habe, und 5to obberührte Privilegia annoch in observantia seyen, 6to und wie weit denselben statt zu geben, darab ihr dan uns demnegst den Bericht sambt eweren Gutachten, und einem Entwurff wohin wir ermelte Aebte auf des ihr suppliciren hinwiederum zu bescheiden, einzuschicken, und seydt ꝛc. Hülchrath den 9ten 9bris 1669.

C)

Relatio Rdmi Vicarii Generalis.

Hochwürdigster Durchlauchtigster ꝛc.

Was Ewer Kurfürstl. Durchl. unterm Dato Hülchrath den 9ten 9bris mir gnädigst aufgegeben, daß über beyder Aebte zu Steinfeldt und Knechtsteden gethanes suppliciren ob nemlich ihres Ordens Priester die Pfarren, wan schon dero Klösteren nicht incorporirt kraft beygelegten päbstlichen Privilegien bedienen können, mich erkundigen, und die Bewandnuß sambt meinem Gutachten einschicken solle, solches hab in aller Unterthänigkeit, ungesparten Fleißes würklich und gehorsambst verrichtet.

Weilen nun nach gethaner Examinirung jetz berührte apostolica Privilegia in sich allerdings richtig, auch deroselben von undenklichen Jahren her bis hiehin in Ew. Durchl. Erzstift Cöllen üblichen Brauch und gemeiner Observance mit nicht geringen Nutzen der katholischen Kirchen an vielen Oerteren befinden. Dabey ferners in Erfahrung bragt, wie ebener gestalt in negst angrenzenden Erzstifteren Maynz und Trier des

Prä-

Prämonstratenser Ordens Geistliche in all solcher Pfarren administration von den locorum ordinariis nit verhindert, sonderen wohl dazu befördert werden, maßen auch solches den Decretis Synodalibus nit zuwider; so mögen gleichfalls Ew. Durchl. meines onmaßgebigen Erachtens besagten Ordens Priester man solches behörrlicher Weiß und Orths cum Superiorum suorum licentia suchen, von obberührten Pfarren Bedienung nicht abweisen, sondern beyden supplicirenden Aebten (welche ihre Religiosos per Studia, und klösterliche Zucht ad functiones Pastorales wohl erziehen lassen) nach beygefügtem mir anemfohlenem Entwurf Jhro petitum vergünstigen, und gnädigst verstatten, welches zu schuldigster Antwort andeuten sollen ꝛc.

Paulus Aussemius.

D)

Rescriptum Serenissimi Electoris Coloniensis.

Maximilian Henrich von Gottes Gnaden Erzbischof zu Cöllen, und Kurfürst, Bischof zu Hildesheim und Lüttig, Administrator zu Bergtesgaden, in Ober- und Niederbayern, auch der Obernpfalz, in Westpfalen zu Engeren und Bouillon Herzog, Pfalzgraf bey Rhein, Landgraf zu Leuchtenberg, Markgraf zu Franchimont.

Würdig und Geistliche, liebe Andächtige! Was bey uns ihr wegen Verstattung des Prämonstratenser Ordens Canonicorum zur Bedienung deren Pfarren (obschon dieselbige gem. Orden nicht incorporiret sind) demüthigst supplicando gebetten, darab ist uns mit mehrerem behörend referiret worden, und weilen nun sich befunden, daß gedachter Prämonstratenser Orden hierin vor anderen privilegirt, solches auch in hiesigem unserem Erzstift bis hierzu also verstattet; so können Wir auch geschehen lassen, daß derselb bey berührten Gebrauch forthin ruhig, jedoch dergestalt verbleibe, daß die zur Seelsorg exponirende Religiosi sich jedesmal ad examinandum & approbandum bey unserem Vicario in Spiritualibus Generali der Gebühr angeben, auch dafern ein- oder ander in seiner Pastoral-Function sich nicht allerdings auferbäulich verhalten, und deswegen von ermeltem unserem Vicario oder Obersiegelerer, und anderen Bedienten von dannen nach seinem Professions-Kloster verwiesen würde, dieselbe alsdann denen sich gehorsamlich bequemen, und nach ihrem Kloister unverzüglich begeben, auch von denen Abbatibus ad locum professionis ungesäumt revocirt werden sollen,

len, welches Wir euch hinwieder unverhalten wollen. Denen Wir mit Kurfürstl. Gnaden wohl beygethan. Gegeben in unserer Residenzstadt Bonn den 14ten Merz 1670.

Maximilian Henrich *mppr.*

(L. S.) Joh. Pet. Burman.

§. IX.

Rescriptum Sermi Electoris MAXIMILIANI HENRICI *discutitur.*

Quodsi Rescriptum hoc, &, quæ illud comitantur, circumstantiæ attendantur, *nihil juris*, quod prætenditur, exinde nasci perspectum erit: 1) quia literæ supplices, seu supplicantes ipsi fatentur, se suósque nonnisi *in Subsidium militantis Ecclesiæ* & quidem *sub directione Episcoporum* pro curâ animarum exercendâ vocatos esse; quomodo jus acceptandi ecclesias Curatas & quidem *seculares principaliter* Regendas, & quidem Episcopis, ceu Summis Pastoribus divinitùs constitutis contradicentibus prætendere poterunt? 2) quodsi sinè expressa Episcoporum veniâ sese capaces etiam curæ principalis quoad Ecclesias parochiales seculares in vim Privilegiorum sibi Concessorum agnoverint, cur humillimè adeò supplicarunt, ut Serema sua Celsitudo condescenderet & annueret, ut Ecclesias etiam Curatas seculares administrandas suscipere possent? & 3) quod gratiosè & ex *gratiosissimo suo beneplacito* concessit MAXIMILIANUS HENRICUS in Verbis: So können wir auch geschehen lassen ꝛc. num hoc *ex justitiæ debito* contra Serenmos ac Emmos in sanctâ Sede Coloniensi Successores, prætendi poterit? præsertim cùm 4) tam Relatio Rdmi Vicarii Generalis, quàm ipsum Rescriptum solummodo ad tempus Regiminis gratiam facientis hanc capacitatem ex mero beneplacito concessam restringant in Verbis: So mögen gleichfalls Ew. Durchlaucht nicht abweisen, ꝛc. So können Wir NB. auch geschehen lassen ꝛc. Et 5) notorii juris est, quòd hæc gratia *ex mero beneplacito* ab Antecessore concessa non imponat *legem necessitatis* Serenissimis Successoribus. Demum ultimo nihil plus hoc Rescripto fuit concessum supplicantibus, quàm quod 1536 in Concilio Coloniensi (§. VI.) provisum est videlicet: quòd *ex arbitrio suo Emmus Archiepiscopus quosdam Viros Monasticos singulari vitæ exemplo insignes apud Ecclesias parochiales sit relicturus:* at quis exinde relinquendi ac confirmandi necessitatem concludet?

§. X.

§. X.

CONTINUATIO.

Verùm dato (non concesso) quòd aliquam juris cujusdam umbram ex hoc meræ gratiæ Rescripto elicere possent, id tamen à Clericis his Regularibus prætendo, ut, si suprema sanctæ Sedis apostolicæ elogia ipsis specificè contraria ostendantur, devotissimum quoque illis suum, prout oportet, obedientiæ respectum exhibere debeant — Et quidem aliis omissis anno 1754 FERDINANDUS JULIUS S. R. E. Cardinalis Episcopus Olomucensis ad sanctam Sedem detulit adversus Regulares Ordinum S. Benedicti, Cisterciensis & PRÆMONSTRATENSIS querelas & varia dubia resolvenda inter quæ dubium in Ordine *sextum* hoc est: *An Prælati regulares, ubi habent purum jus patronatûs parochiarum adquisitum, vel cessum à Laicis, quibus in hoc succedunt, teneantur Episcopo præsentare Sacerdotes seculares, ut antea Laici tenebantur?* ad quod sacra Congregatio Cardinalium Concilii Tridentini Interpretum respondit *affirmativè* TENERI: quam declarationem Emmorum Patrum unà cum aliis BENEDICTUS XIV. in Bulla: quæ incipit: *ad solium Justitiæ* data XIV. Kal. Oct. anno 1755 solenniter approbavit & observandam præcepit. Ubi nunc sunt illa, quæ adeò jactitant sanctæ Sedis Privilegia pro acceptandis *ecclesiis Secularibus*, in quibus etiam ipsi jus habent patronatûs? Exemplum hoc secutus anno 1758 Serenissimus noster Archiepiscopus CLEMENS AUGUSTUS, ad S. Congregationis declarationem citatam nec non Literas Benedicti XIV. relatas provocans à Papa CLEMENTE XIII. signanter, quoad Regulares Ordinis S. Benedicti, Cisterciensis, & PRÆMONSTRATENSIS petiit, ut eædem Declarationes solenni Bulla ad suas Diœceses præcipuè COLONIENSEM extenderentur, quod etiam impetravit, quando Sanctissimus Dominus Noster CLEMENS XIII Bullâ quæ incipit: *Inter multiplices* data anno 1758 Id. Decemb. *a*) ità inquit: „Nos re seriò ac maturè perpensa, animadvertentes omnia in superius relatis Decretis contenta, utpote sacrorum Canonum & Tridentini potissimùm Concilii Sanctionibus conformia, sæpe etiam romanorum Pontificum Prædecessorum nostrorum Constitutionibus inculcata fuisse, proindéque æquissimum reputantes providis hujusmodi Legibus iteratò confirmatis & promulgatis nova adversus gliscentes abusus apostolicæ Providentiæ præsidia objicere, prædicti Venerabilis Fratris Nostri CLEMENTIS AUGUSTI Archiepiscopi & Principis Electoris precibus annuentes exscripta superiùs Congregationis Concilii Decreta pro Olomucensi Diœcesi emanata, & pro eadem à præfato BENEDICTO Prædecessore approbata & confirmata, ex certa scientia & apostolica

Aucto-

Auctoritate Nostra iterum approbamus, & ad Coloniensem, Monasteriensem, Hildesimensem, Paderbornensem & Osnabrucensem Diœceses extendimus & ampliamus. Ita ut Decreta hujusmodi in recensitis Diœcesibus eam planè vim Auctoritatem & Executionem habeant & obtineant, quam haberent & obtinerent, si pro iisdem Diœcesibus nominatim à præfata Congregatione Concilii condita atque edita fuissent, sicque & non aliter per quoscunque Judices, Ordinarios & Delegatos, etiam causarum Palatii apostolici Auditores, & sanctæ romanæ ecclesiæ Cardinales etiam de Latere Legatos & apostolicæ Sedis Nuncios judicari, & definiri debere statuimus, atque decernimus. Præsentes quoque Literas cum omnibus in iisdem contentis omnimodâ firmitate validas & efficaces existere & fore, suósque plenarios & integros effectus sortiri & obtinere atque à Regularibus cujuscunque Ordinis Congregationis Instituti & Societatis in supradictis Diœcesibus existentibus aliisque ad quos spectat, & pro tempore quandocunque spectabit, inviolabiliter observari volumus, & mandamus non obstantibus quibusvis etiam Apostolicis & in Generalibus, Provincialibus aut Synodalibus Conciliis editis Constitutionibus & Ordinationibus, dictorúmque Ordinum, Congregationum, Institutorum & Societatum Privilegiis & Indultis, Statutis, usibus & consuetudinibus etiam immemorabilibus, cæterísque in contrarium facientibus, quæ olim præfata Tridentina Synodus ac Prædecessores Nostri Romani Pontifices adversùs Decreta super præmissis à se condita & ad evitandam seu retardandam eorum executionem nullatenus obstare voluerunt, quibúsque Nos etiam præsentium tenore & ad præmissorum effectum specialiter & expresse derogamus &c."

a) Bulla hæc extat in Subsidiis Miscellaneis &c. Ed. Bonnæ 1778.

§. XI.

Continuatio.

Ne verò huic Constitutioni apostolicæ opponi queat Promulgationis defectus, adnecto hic legale testimonium ex Vicariatu Generali Coloniensi communicatum sequentis tenoris:

Extractus Protocolli Vicariatus Generalis Coloniensis de 29nâ Martii 1759.

Eâdem 29nâ.

Publicatum fuit per Civitatem & Archidiœcesin Coloniensem Jubilæum à Ssmo Domino Nostro Clemente PP. XIII. benignissimè concessum, insimúlque communicata fuit omnibus totius Archidiœcesis Decanis ruralibus con-

confirmatio Pontificia Decretorum Congregationis Cardinalium Concilii Tridentini Interpretum, concernentium Parochos regulares præfertim Ordinum Præmonftratenfis, Ciftercienfis, & Benedictini, data Romæ apud S. Mariam majorem Anno Incarnationis Dominicæ millefimo feptingentefimo quinquagefimo octavo, tertio Idus Decembris, cujus initium eft: *inter multiplices*, ad effectum, ut eadem Abbatibus & Monafteriis dictorum Ordinum per Pedellos cum notâ executi intimaretur.

In fidem & pro Extractu Protocolli

M. J. Leinen, Protonot. in Spirit.

Quomodo igitur huic Ordinationi fanctæ Sedis, facris Decretis & Canonibus Concilii Tridentini vel maximè conformi adhuc refifti queat, non video, prætextu prædicti etiam refcripti gratiæ Maximiliani Henrici, quod ex mero beneplacito conceffum Succefforibus ponere legem non potuit, imò etfi potuiffet, per præfatam Sedis apoftolicæ Conftitutionem acceptatam & promulgatam penitus revocatum; quibus adjungo ea, quæ de Privilegiis Ord. Præmonftr. refert Author *a*) relatus videlicet: *eas folummodo Immunitatum & gratiarum quarumlibet Tabulas Ord. Præmonftr. pro legitimis habendas effe, quæ à Decretis S. Tridentinæ Synodi, facris Canonibus RR. Pontificum Conftitutionibus, & Inftitutis Regularibus Ordinis non abhorrent*; combinet igitur, quisquis poterit, quæftionatam Ordinis Præmonftratenfis prætenfionem cum Bullâ præfatâ Clementis XIII.

a) *Continuat. Document. Canonico hiftoricorum concernentium revocabilitatem Paftorum affumptorum ex Ordine Præmonftratenfi* p. 62.

§. XII.

Continuatio.

Priusquam ad attentatum Romam hac in caufa Recurfum progrediar, querelis Emmi ac Sermi Noftri Clementis Augusti, atque Julii Epifcopi Olomucenfis hoc Seculo Romam delatis addam plures alias, atque impetratas defuper à fanctâ Sede provifiones: anno 1714 Rdmus Episcopus Bafileenfis in relatione Statûs fuæ Ecclefiæ ad S. Sedem expofuit relevantia gravamina & intolerabiles abufus irreptos ex eo, quod ob præteritorum temporum calamitoforum injuriam, Sæculariumque Sacerdotum penuriam &c. nonnulli exinde Superiores Regulares anfam fumpferint, ex quafi Poffeffione & juris præfcriptione Religiofos fuos deputandi: Sacra Congregatio CC. eidem expoft

annu-

annuente & approbante *Sanctissimo rescripsit*: *quoad Regulares diversorum Ordinum*, *responderunt Eminentissimi PP. si agatur de Ecclesiis quoad temporalia tantum*, *in quibus Superiores Regulares habent duntaxat jus præsentandi*, *tunc ipsos debere præsentare perpetuum Rectorem Sæcularem ordinario Diœcesano.*— Eisdem abusibus occurrens Reverendissimus Episcopus Herbipolensis & Bambergensis longam & dispendiosam litem sustinuit in S. Congregatione CC. contra Monachos sancti Benedicti prætendentes, quod vigore præscriptionis jus acquisiverint Regulares præsentandi, in eaque pluries disputatum: *An Abbas Monasterii S. Michaelis extra mœnia Bambergæ Ord. S. Benedicti teneatur præsentare Rectores sive Curatos ad Eccles. qui sunt Sæculares &c.* ac tandem sub die 17. Septembr. 1722 resolutum fuit teneri D. Abbatem præsentare Rectores Sæculares ab Episcopo instituendos. Denique reproposita causa in S. Congregatione die 16. Januarii 1723 sub dubio: *An sit standum vel recedendum a decisis?* perstitum fuit in decisis. Huc referri possent aliæ causæ: *Frising.* juris deputandi curatos 24. Martii 1713 coram Ansaldo., *Argentina* Parochialium 30. April. 1745 coram Millino., *Colonien.* Paroch. 7. Febr. 1746 coram R. P. D. Bussio., *Herbipolen.* Parochialis Ecclesiæ & primissariæ Buchens. in S. Congregatione 1750 & 51. in quibus una hæc omnium querela est, Monachos ad curam vel Parochias semel illis temporibus vocatos difficulter fore amovibiles; propter hæc— Utraque S. Congregatio Episcoporum & Regularium CC. Trid. Regulam posuit universalem, quod administratio Parochiæ, quæ fuit Regularibus concessa tempore belli, vel durante penuria Sacerdotum Sæcularium, nullum jus tribuere potuerit ad effectum ulterius se confovendi in possessione: quia statim ac cessat illa causa temporanea & urgens necessitas, utique Regulares ad voluntatem ordinarii tenentur d. administrationem dimittere; demum post omnes allatas declarationes Cardinalium Concilii Tridentini Interpretum, & Ss. Pontificum Constitutiones meminerint CANONICI REGULARES Constitutionis BENEDICTI XIV. quæ incipit: quod inscrutabili 1745 editæ, in quâ generaliter decernitur & declaratur: CANONICOS REGULARES *cujuscunque Beneficii ecclesiastici* SECULARIS *sive cum cura sive sine cura & cujuscunque etiam Beneficii simplicis* VERE INCAPACES ESSE *& censeri debere*; *eisdemque nec Jus commune*, *nec Tridentinæ Synodi decreta*, *neque possessionem*, *aut eorum peculiare institutum*, *nec denique ullam contrariam consuetudinem*, *usum*, *possessionem*, *seu quasi*, *aliûmque omnino titulum pro hujusmodi prætensa capacitate ... ullatenus suffragari.*— Evidenter itaque ex his deductis sequi existimo, Rescriptum

sum MAXIMILIANI HENRICI ex mero beneplacito & precario conceſſum *nihil* omnino *Juris* fundare in favorem Canonicorum regularium Præmonſtratenſium præ cæteris Regularibus, quin potiùs illi reſcripto in ſpecie aliâ poſteriore Bulla papali & Declaratione Sermi CLEMENTIS AUGUSTI ſuprà relata ſit derogatum.

§. XIII.

Attentatus à putativè læſis Romam Recurſus immediatus *repugnat Concilio Tridentino & Germaniæ Concordatis.*

Conſtitutioni prædictæ Clementis XIII à Sereniſſimo Noſtro Clemente Auguſto ſignanter contra Canonicos regulares Ordinis Præmonſtratenſis Diœceſeos Colon. impetratæ, & uti ſupra promulgatæ inhærens Rdmus in Spiritualibus Generalis Vicarius Emmi ac optimi Principis Noſtri Electoris à Monaſterio Sanctimonialium loci Füſſenich proviſo Canonico regulari Steinfeldenſi negavit Inſtitutionem authorizabilem, negante quoque Archidiacono inveſtituram; tentavit mox prædictum Monaſterium unà cum proviſo ſuo curſum Romam in ſignaturà Juſtitiæ exhibens literas ſupplices quas, quia hisce noſtris temporibus quoad Regulares notatu dignæ ſunt, integras hic ſubnecto ſequentis tenoris... Bme Pater: Exponitur humiliter pro parte ad inſtantiam Rmæ Abbatiſſæ, & monialium capitularium nobilis & exempti Monaſterii de Füſſenich, nec non R. Everhardi Hanſel Canonici regularis Steinfeldenſis devotorum ſanctitatis Veſtræ Oratorum, quod, quamvis Paſtoratus de Bettenhoven à pluribus Seculis fuerit dicto nobili Monaſterio tàm quoad ſpiritualia, quàm quoad temporalia Authoritate eccleſiaſticâ incorporatus, quoindeque *quamvis idem Paſtoratus à pluribus Seculis pro regulari habitus ſemper fuerit*, nihilominus quum noſſimè Abbatiſſa & Moniales prædictum eundem Paſtoratum ſuprafato Canonico Everhardo Hanſel Steinfeldenſi contulerint, dictusque Hanſel in ejus poſſeſſionem fuerit miſſus, Rdmus Vicarius Generalis Colonienſis, quo jure neſcitur, per ſuam definitivam ſententiam non minus nulliter, quàm injuſtè declaravit dictum Paſtoratum eſſe ſecularem, nullamque eſſe collationem factam in perſonam dicti Canonici Hanſel, & nonniſi Prebyterum ſecularem per Abbatiſſam & Moniales ſupradictas eſſe præſentandam. Læſi igitur ſummopere Oratores antedicti humiliter ſupplicant S. V., quatenus dignetur circumſcriptis omnibus geſtis per ſuum Vicarium, cauſam & cauſas hujusmodi alicui ex S. V. Palatii apoſtolici cauſarum Auditoribus, ſeu locum tenenti ex integro committere, ſin minus, cauſam & cauſas appellationis & appellationum nulli-

lita-

litatis, & nullitatum ex tribus iniquitatis & notoriæ injustitiæ attentatorum, & innovatorum quorumcunque, ac restitutionis in integrum, prout de Jure cum omnibus & singulis inciden. emergere: depedend. annexis & connexis, tantoque negotio principali ac quam & quas alicui S. V. Palatii apostolici causarum Auditori seu locum tenenti audiendam, cognoscendam deciden. fineque debito terminan. committere, & mandare cum facultate *citandi & inhibendi*, quos, quibus, quoties, & quando opus fuerit, etiam per Edictum constito constitutionibus, & Ordinationibus apostolicis Stylo Palatii, & Curiæ cæterisque contrariis non obstantibus quibuscunque Statutis pro plen.

H. Alramus Sig. Justit. Aud.

Ad has Emmus CORSINI signaturæ Justitiæ præfectus de die 7ma Oct. 1780 ex Stylo & more solito emisit citatorias contra Emmi Nostri Vicarium in Spiritualibus, contra Archidiaconum, Promotores fiscales, & quoscunque consortes, quas citatorias hic omitto, quia more solito conceptæ sunt, nihilque novi ad rem nostram facientis continent. *a*)

a) Ità in nostra Diœcesi Regulares exempti, quibus Serenmi Antecessores ex beneplacito suo gratiam precario fecerant, deserviendi in Ecclesiis curatis secularibus molestare audent in Curiâ romanâ Episcopum suum sibi, cæterisque animabus regendis divinitùs concessum, ejúsque Vicarios Rdmos legitimè ordinatos.

§. XIV.

CONTINUATIO.

Quod antequam demonstratum eam, hic subjungam necesse est ineditam adhuc ordinationem Sermi CLEMENTIS AUGUSTI de 13 Novemb. 1741. à sæpe fatis Canonicis regularibus coram Regimine Düsselano die 19. Novembris 1780 sub Lit. I) exhibitam, adeóque ipsis satis notam super controversia jurisdictionali inter Officialem & Vicarium Generalem Curiæ Archiepiscopalis Coloniensis: sequentis tenoris:

CLEMENS AUGUSTUS Dei Gratiâ Archiepiscopus Coloniensis &c. Cum super genuino sensu Ordinationis Rmi & Sermi glor. mem. Ferdinandi Archiepiscopi Coloniensis Prædecessoris nostri de triplici Vicario Generali & cujusvis Officio ac Potestate inter Vicarium nostrum in Spiritualibus

libus Generalem & Officialem Curiæ noſtræ Archiepiscopalis Colon. nonnullæ diſſenſiones exortæ fuerint, hinc nos earundem progreſſum impedire cupientes præſentium tenore declaramus. 1mo Quemadmodum Vicarius noſter in Spiritualibus Generalis *in Cauſis ſpiritualibus jurisdictionis merè contentioſæ, quæ ordinarium Juris Proceſſum Judicemque pro tribunali ſedentem requirunt*, juxta literam præfatæ Ordinationis nullo modo ſe debeat ingerere, ita viciſſim Officialis Curiæ noſtræ Archiepiscopalis *in Cauſis ſpiritualibus jurisdictionis merè voluntariæ, quæ talem Proceſſum & Judicem non exigunt*, disponente ſic eadem Ordinatione ſe nullatenus immiſcebit. 2do *Permiſſum quidem erit Vicario noſtro in Spiritualibus Generali, ſi recurratur ad ipſum ſummariè & extrajudiciali cauſæ cognitione præmiſſa, id quod Juris eſſe crediderit, ordinare non tamen per* SENTENTIAM DEFINITIVAM *ut Judex, ſed per proviſionem merè extrajudicialem inſtar Patris & Paſtoris juxta formam in ultimo dicta Ordinatione præſcriptam.*

Ex hàc Ordinatione quoad exercitium Poteſtatis ac Jurisdictionis Archiepiscopalis in Noſtra Diœceſi in tres Vicarios Episcopales diviſum oppidò conſtat, & Canonicis regularibus conſtare debuit & potuit, Ordinationem Rdmi in Spiritualibus Generalis Vicarii, quâ negavit Inſtitutionem authorizabilem, non fuiſſe *Sententiam definitivam* (prout in libello gravatoriali ſanctiſſimo Domino noſtro exhibito falsò & contra propriam ſcientiam aſſerebant) ſed proviſionem merè extrajudicialem inſtar Patris & Paſtoris; ubi igitur cauſam ſuam ordinario Juris proceſſu ventilandam introducere, cujus Judicis in primâ inſtantiâ tribunal adire debebant juxta literam præfatæ Ordinationis, quàm Rdmi Generalis Vicarii Archiepiscopalis in contentioſis ſeu OFFICIALIS; quare igitur fundatam Rdmi hujus Officialis jurisdictionem legentes in hisce literis, pro ſe exhibitis, tentârunt *per ſaltum* recurrere Romam?

§. XV.

CONTINUATIO.

Præter ordinationem ſpecialiſſimam Clementis Auguſti (§. præc.) Canonicis Regularibus ſæpe dictis ignota eſſe non potuit Conſtitutio S. Concilii Tridentini, in quo *Seſſ.* 24. *de ref. Cap.* 20. ità decernitur: *Cauſæ omnes ad Forum eccleſiaſticum quomodolibet pertinentes, in primâ Inſtantia coram*

coram ordinariis locorum duntaxat cognoſcantur; huic Conſtitutioni occaſionem dederê abuſus multi, quibus cauſæ eccleſiaſticæ ex diverſis Eccleſiis particularibus trahebantur ad Tribunalia Nunciorum, imò & ipſa Tribunalia Romana; quapropter in eodem Decreto ſubjunxerunt Patres: *Legati etſi à Latere, Nuntii, Gubernatores eccleſiaſtici, aut alii quarumcunque facultatum vigore Episcopis impedire, Jurisdictionem iis præripere, aut eos turbare non præſumant.* Nonne è diametro huic ſaluberrimo Decreto Concilii univerſalis adverſatur tentatus Romam hâc in cauſa recurſus? quando Eminentiſſimum Signaturæ juſtitiæ romanæ Præfectum ſollicitârunt Regulares pro emittendis, emiſsísque de facto citatoriis, quid aliud petebant, quàm ut violentia fieret ſacris Legibus, quarum ignorantia in iis præſumi nequit?

§. XVI.

Continuatio.

Quæ prætacto Concilii Tridentini Decreto definita ſunt in favorem primæ Inſtantiæ ordinariorum, pridem antè in Concilio Baſileenſi nervoſiùs decrevêre Patres Seſſ. XXXI. Decreto: *de Cauſis & Appellationibus*; *a*) in Verbis: „Eccleſiaſticæ ſolicitudinis ſtudium jugiter invigilare convenit, ut fraterna charitas in clero ac populo Chriſtiano vigeat, nec quisquam per vexationes & afflictiones indebitas proximum ſuum opprimere permittatur: ſicque juſtitia ordine debito cuilibet miniſtretur, ut & viris doloſis auferatur nocendi licentia, & quies & tranquillitas rectorum non facile perturbetur. Inoleverunt autem hactenus intolerabilium vexationum abuſus permulti, dum nimium frequenter à remotiſſimis etiam partibus ad Romanam Curiam, & interdum pro parvis & minutis rebus ac negotiis quamplurimi citari & evocari conſueverunt, atque ita expenſis & laboribus fatigari, ut nonnunquam commodius arbitrarentur juri ſuo cedere, aut vexationem ſuam gravi damno redimere, quam in tam longinqua regione litium ſubire diſpendia. Sic facile exiſtit calumnioſis opprimere pauperes, ſic Beneficia plerumque minus juſte per litium anfractus obtenta ſunt; dum juſtis poſſeſſoribus eorum, ſeu quibus illa de jure competebant, neque opes, neque facultates ad illos ſumptus ſufficere poterant, quos longinqua profectio ad Romanam Curiam, & litis agitatio in eadem depoſcebant. Confunditur etiam exinde ordo eccleſiaſticus, dum ordinariis judicibus ſua juris-

dictio

dictio minime servatur, pecuniæ & facultates regnorum ac provinciarum hoc pacto non parum diminutæ sunt. Et quod universo ecclesiastico ordini admodum nocere compertum est, hi, quos ad summa negotia christianæ Religionis sublimitas dignitatis evocabat, minus illis reddebantur intenti, dum ipsorum mentes nimium occupabat assidua causarum multitudo. Quæ attendens hæc sancta Synodus, & pro reformatione Ecclesiæ Dei in Capite & in membris, juxta potestatem sibi à Domino concessam evigilans, ut omnia deinceps ordine congruo, peragantur, ad salutem animarum & pacem ac quietem cunctorum, statuit & decernit; quod in partibus ultra quatuor diætas à Romana Curia distantibus omnes quæcumque causæ, . . . apud illos judices in partibus, qui de jure aut consuetudine præscripta vel privilegio cognitionem habent, terminentur & finiantur". Decretum istud Natio nostra Germanica anno 1439 Moguntiæ recepit inter Concordata sua: quis autem non videt tentatum Recursum immediatum hisce germaniæ Concordatis manifestò reprobari?

a) Vid. TOM. I. CONC. *Germ. p.* 123.

§. XVII.

CONTINUATIO.

Verùm suum tentatum immediatum Recursum Romam justificare *praxi* nituntur Canonici REGULARES in suo exhibito coram Senatu Dusselano intimo die 19. Decemb. 1780 in adjuncto sub Lit. K) sequentis tenoris:

Clausula Concernens ex Actis ventilatis coram sacra Congregatione Concilii.

Ab ordinatione gravatoriali lata à Rdmo Domino Vicario Generali 24tâ Junii 1756 puncto Examinis quoad curam principalem subeundi à Rectore Dünwaldensi approbato quoad curam subsidiariam appellavit, Rdmus Dominus Abbas Steinfeldensis 1756. 27ma Julii quæ erat dies post factam insinuationem 2da & hæc appellatio apud Sedem apostolicam fuit introducta, altum autem in his Actis est Silentium de prætenso jure 1mæ Instantiæ Rdmo Domino Officiali competente.

Præterquam quòd ex adjuncto illo fit evidens, quanta sit & fuerit Exemptorum Regularium in exercenda animarum cura, adversus Episcopos suos veros Apostolorum Successores sibi divinitus datos sub odioso Exemptio-

emptionis pallio indecens planè prætensio sacris Canonibus prorsus reprobata, in præjudicium instantiæ primæ Rdmi Vicarii Generalis in contentiosis exinde omnino nihil concluditur: Etenim si illo tempore Rdmus Officialis in contentiosis non urgeret Jus Eminentissimi sui Principalis, num inde consequitur, quod unico hoc facto jus primæ instantiæ Ordinariorum Concilio universali definitum penitus perimatur, facto quidem, quod congruit tempori, quo alia principia non gustare solebat Germania nostra inferior præcipuâ ex parte, quàm quæ placerent auribus exterorum, posthabitis propriis libertatibus & juribus; ast hodie libertates Jurium Germanorum factæ sunt universaliores, veritati detractum velum est, ut ipsi Summi Pontifices non sint dedignati, deferre juri non solummodò primæ Ordinariorum instantiæ, sed atque adeo in Appellationibus Romam delatis omisso judice medio videlicet metropolitico, causas ad ordinarios Judices in partibus remittendo, ceu famosa illa causa anno 1764 inter Decanum & Capitulum Spirense agitata testis est. *a*)

a) Vid, *Tom. I. & II, Concord. Germ.*

§. XVIII.

Parochialem Ecclesiam quæstionis non esse Regularem ostenditur.

Ut Regulares Canonici exempti Romæ sperarent salutem (qui desperatam suam causam esse planè prævidebant, si Ecclesiam parochialem fore *Secularem* narrarent) narrabant, Ecclesiam parochialem in Bettenhofen fuisse *pro Regulari* habitam, eámque Ecclesiæ Sanctimonialium in Füssenich existere incorporatam (vid. lib. Gravaminum Romæ exhibitus supra §. XIII.) Itaque ut ostendam, restat, Ecclesiam prædictam verè esse *Secularem*; & quidem hoc mihi facillimum esse arbitror: Etenim testimonio relati Rdmi Abbatis Knechtstedensis L. JANSEN (*loc. cit.*) quem rejicere ipsis nefas erit, in dubio: *an Beneficium sit seculare vel regulare, Status ultimus inspiciendus est, utrum nempe vacaverit per obitum personæ Regularis vel Secularis?* Ecclesia quæstionis vacabat ex obitu personæ *Secularis*, videlicet Petri Schopen Decani Christianitatis Juliacensis; Status igitur ultimus Ecclesiæ illius est *Secularis*, quo itaque ausu coram ipso adeò Summo Pontifice allegari poterat ceu *Regularis?* quem ex Statu ultimo & regularis Provisus, & Sanctimoniales Collatrices noverant esse *Secularem?* signanter autem Collatrices ipsæ in ultimis collationis Literis de anno 1743 fatentur, esse *Secularem*, sequentis tenoris:

Wir

Wir Anna Maria Magdalena Freyin von Ahr, zur Zeit Fraw-Meisterin des freyadlichen Gotteshaus Sti Nicolai in Füssenich &c. bekennen hiemit, und fügen zu wissen, demnach der Wohlehrwürdiger Herr Andreas Krantz Weltgeistlicher und Pastor der Pfarrkirchen Sti Pancratii in Bettenhoven, Cöllnischer Dioeces im Herrn entschlafen, und dan uns das Jus Patronatûs inhabenden von etlichen hundert Jahren hero, und annoch in unserem Gotteshaus Sti Nicolai in Füssenich gebühret, so oft gemelte Pfarr vaciren thut, eine andere qualificirte Person zu derselben mit ihren jährlichen Intraden, Recht und Gerechtigkeiten in genere, & specie, nichts darab ausgeschlossen, zu nominiren, und zu præsentiren: Dahero Uns unseres Rechtens zu bedienen Wir den Ehrwürdigen Herrn Joannem Petrum Schopen Vicarium in Niederembt tanquam habilem & idoneum zu unserer vorgemelter Pfarr kraft dieses pleno jure, wie solches mit beständigster Rechtsform, und Manier geschehen könnte und mögte, zu præsentiren, und nominiren, und præsentirt und nominirt haben ꝛc. Geschehen Füssenich den 10. Jan. 1743.

His collationis Literis adnectere facile possem tria Serenissimi Juliacensis Ducis placita diversis Clericis Secularibus ad Parochiam prædictam data quorum *unum* est de anno 1670 de 22. Aprilis, alterum de 1719. tertium de anno 1743. ultimo *Seculari* Presbytero concessum; ex quibus omnibus ad oculum patet, prædictam Ecclesiam ex tot Actibus collationis & placiti in Presbyteros Seculares à centum annis & ultra continuatis, redditam esse & præsumi *Secularem*, fatentibus id inter Canonistas, ipsis adeo Regularibus celeberrimis; *a*) Id adhuc notatum esse volo, quod ex his pateat, quàm periculosus quámque noxius sit Clero Seculari hic Canonicorum Regularium agendi modus: unâ ex parte in vim Privilegiorum sibi à Summo Pontifice concessorum habiles sese fore prætendunt ad capiendas Ecclesias parochiales seculares; alterâ verò ex parte, si vel semel Ecclesiam parochialem secularem possederint, sibi suffragari sustinent principium: *Ecclesiam ex Statu ultimo à Regularibus possessam, Regulari esse conferendam*; quò autem hæc omnia tendant, facilè colligere licet.

a) Böckn, Schmier, Reiffenstuel, Wiestner, Pirrhino; aliisque.

§. XIX.

§. XIX.

CONTINUATIO.

Sed neque *incorporationis titulo* parochia quæstionis est regularis, etenim 1) ejusdem Ecclesiæ jus patronatûs duntaxat unà cum jure decimandi ex donatione nobilis D. de ALFFTER transiit in monialium Monasterium loci *Füssenich* nuncupati, adeóque, cùm ex Concessione *Laicorum* habeant Regulares adquisitum purum jus patronatûs, titulo incorporationis dici nequit Ecclesia regularis, sed ex constitutione citata CLEMENTIS XIII à Sernmo CLEMENTE AUGUSTO rogata, acceptatâ & promulgata præsentandi erunt *Clerici Regulares*; quodsi enim sacra Congregatio Concilii Tridentini interpretum, unà cum Beatissimo Patre Canonicos Regulares habiles esse judicaverit (uti prætenditur) Ecclesiarum sæcularium, cur ipsos Prælatos ejusdem Ordinis obligatos esse voluit, ut præsentarent Clericos Sæculares ad Ecclesias, in quibus ex Concessione Laicorum adquisitum habent purum jus patronatûs? Porro 2) Ecclesia titulo incorporationis intelligi nequit regularis, nisi Monasterium jurisdictionis quoque spiritualis capax fuerit, ut cura pastoralis primæva & habitualis resideat penes Monasterii Capitulum ceu *Pastorem primitivum*, atque Rector Ecclesiæ nonnisi nomine *Vicarii* veniat; at verò quis sinè Crimine læsæ sacræ in Ecclesia catholica Majestatis asseverare ausit, penes monialium seu mulierum sacrarum conventum, quas tacere jussit Apostolus in Ecclesia, residere curam pastoralem, ut earum nomine Vicarius Presbyter Ecclesiam curatam administret, & sacra faciat? sanè hæc omnia à Systemate Catholicorum abhorrent. Porro evolvas omnia incorporationis Ecclesiarum curatarum diplomata, etiam Virorum Monasteriis data, nuspiam invenies in iis copiam esse factam, ut per Regulares Vicarios Ecclesiæ administrari queant, & quidem *sinè Consensu Episcoporum*; ineptias igitur libelli Gravaminum Romæ exhibiti, in quo Ecclesia parochialis narratur incorporata monialium Monasterio non solùm *quoad temporalia*, sed *etiam spiritualia*, nemo non videt.

§. XX.

Mandatum de introducendo Canonicum Regularem in Possessionem Ecclesiæ prædictæ Sæcularis Legibus manifestò adversatur.

Quanquam prædicta parochia foret *Sæcularis*, & Canonici Regulares, obstantibus tot Constitutionibus apostolicis, essent incapaces prorsus Ecclesiarum sæcularium, atque ex hoc capite justè denegata fuerit à Rdmo

 Vica-

Vicario Episcopi cura Principalis, nec non ab Archidiacono investitura, nihilominus Canonici Regulares ausi sunt sollicitare à Domino territoriali loci Parochiæ placitum, quod & die 22dâ Junii elapsi anni impetrârunt, unà cum Mandato territoriali, de introducendo *provisum Regularem* in possessionem frugiferam Beneficii curati; quod factum adversari Legibus sacris demonstratu mihi facile erit: Etenim, qui vel primos salutavit juris nostri sacri Limites illi notissima est & esse debet prima REGULA juris in 6. *Beneficium ecclesiasticum non potest licitè sinè Institutione Canonica obtineri*; ubi inpræsentiarum est Institutio, quam vocant, *authorizabilis*, seu collativa curæ animarum? ubi Institutio illa, quam ante possessionem frugiferam Ss. Canones desiderant, & *investituram* vocant, quæ est collativa Tituli? duplex hæc Institutio ab Episcopo justis ex causis denegata fuit, itaque Mandatum de danda possessione frugifera Beneficii curati absque prævia canonica Institutione illicitè omnino & contra Canones sollicitatum, & impetratum fuit.

§. XXI.

CONTINUATIO.

Verùm prædictum Mandatum non solùm juri sacro communi, sed juri quoque Coloniensi specialissimo, signanter Transactioni provisionali anno 1621 inter Seremos WOLFFGANGUM Ducem Palatinum & Ferdinandum Archiepiscopum Coloniensem pro Territoriis Juliacensi & Montensi conclusæ manifesto adversatur; Transactio prædicta *a*) ità habet: Als viel den 10ten Punct belangt, sollen die Investituren und Zulassung der Persönen zu den geistlichen Lehnen bey den Archidiaconis gesucht, wie von alters, und wie von Uns Pfaltzgrauen Wolffgang Wilhelmen, und den Unserigen præsentirte, sofern sie täuglich und bequem gefunden, nit zurück gestellt, und gemelten Archidiaconis, pro omnibus juribus investituræ, Sigilli, und sonsten einen Goltgulden und zween Reichsthaler, und ferner nicht gegeben werden, jedoch wan einige Pastores glaubwürdigen Schein ihrer grosser Armuth vorzeigen würden, soll alsdan mit denen gebührliche Moderation gebraucht und gemeiner Befelch von Uns Wolffgang Wilhelmen Pfaltzgrauen, 2c. obgemelt, an die Landt-Dechanten ergehen, alle Pastores, so curam animarum haben, vorzuforderen, jre investituras uffzulegen, oder aber jnwendig dreyen Monaten dieselbige außzubringen, und ihnen vorzuweisen sub pœnis amissionis fructuum, zu bestimmen, wie dan Uns Pfaltzgrauen Wolffgang Wilhelmen, 2c. unbenommen sein solle,

die-

die von andern præsentirte Pastores durch Unsere deputirte Geistliche, non ad dandum titulum, sonder allein damit Wir Wissenschafft haben, was für Seelsorger Unseren Unterthanen vorgestelt, und wie sie qualificirt, examiniren zu lassen, denen Wir nach Befinden Unser Placet geben, sie deßhalben mit ungebürlichen Außgaben bey Unser Cantzley nicht zu beschweren verschaffen, und dabey jhn die investituras an gebürenden Orteren zu gesinnen, in gemeltem Schein oder Placet einbinden, und daneben Unseren Beampten befehlen wollen, keinen zu admittiren, er habe sowoll Unser Placitum als gebürende Investitur vorgewisen. Ex hâc Transactione sequitur 1) quòd Pastores curam animarum habentes debeant intra tres Menses petere & ostendere *investituram*, & quidem *sub pœna amissionis fructuum* 2) promisit sanctè Dux Juliacensis, neminem ad possessionem Ecclesiæ curatæ admittendum esse, nisi præviè tum Placet territoriale, tum literas investituræ provisus ostenderit iis, quibus jus est in possessionem intromittendi; quomodo igitur absque manifesta hujus Pacti infractione expediri potuit Mandatum de concedenda possessione frugifera absque præostensis literis investituræ?

a) Vid. *Subsidia Miscell. pag.* 50.

§. XXII.

CONTINUATIO.

Alia hâc in re ante octo annos vix elapsos erat sententia Senatûs Düsselani intimi, quando anno 1773. vacabat Ecclesia parochialis loci *Oberpleis* per obitum ultimi possessoris *Canonici Regularis* Canoniæ Bödingensis, eandémque Rdmus Abbas Sigbergensis contulerat in personam alterius Canonici Regularis; sed denegatâ curâ principali à Rdmo Vicario Episcopi, denegatum quoque fuit placitum territoriale, donec Clerico sæculari de illa Ecclesia intra semestre currens à patrono fuit provisum ceu præsentes literæ Serenissimi, nec non Relatio adjuncta satis testantur.

A)

CARL THEODOR von Gottes Gnaden Kurfürst rc. rc. Unsern ggsten Gruß zuvor, Würdig lieber Andächtiger! Bey Uns hat Mathias Meys demüthigst angezeigt, daß er auf Absterben des Pastoren zu Oberpleis Mappius von dem Abten zu Siegburg qua Collatore mit sothaner Pastorat

storat versehen, mithin ggst gebeten ihme darüber das gewöhnliche Placitum zu ertheilen; Gleichwie Wir aber an vordrist ggst wissen wollen, ob ged. Meys ein Ordens- oder Weltgeistlicher seye, also befehlen Wir euch ggst darüber inner 8 Tägen gehorsamst zu berichten. Düsseldorf den 20. Merz 1773.

Anstatt und wegen Ihrer Kurfürstl. Durchl.

Graf von Goldstein

An Landdechant der Christianität
Siegburg

Vt. Reiner.

B)

Tenor des Berichts.

Euere Kurfürstl. Durchl. befehlen mir p. clemmum Mandatum vom 20ten dieses gehst zu berichten, ob der mit der Pastorat zu Oberpleis versehener Mathias Meys ein Ordens- oder Weltgeistlicher seye;

Zu schuldigster Befolgung ohnverhalte gehst, daß gleich nach erfolgtem Tod des ehemaligen Pastoren Mappius der Abt zu Siegburg zwarn einem Ordensgeistlichen der Canonie Bödingen Hüsgen gem. Pastorat zu Oberpleis conferiret habe, als aber der General-Vicarius zu Köllen in gemäßheit der Synodal-Statuten diesem die Approbation entsaget, so ist dermalen die Pastorat dem Mathias Meys, welcher ein sehr fähiger Weltgeistlicher, auch ein Landeseinsaß ist, von dem Abten zu Siegburg conferiret worden.

Ich muß indessen Euer Kurfürstl. Durchl. jene höchste Attention demüthigst verdanken, welche Höchstdieselbe für den weltlichen Clerum zu hegen geruhen, wodurch so vielen sich mit schweren Kösten qualificirenden Landeskindern die Eröffnung zu einer anständigen Beförderung gegeben wird, welche bis dahin von bereits wohl versehenen Klostergeistlichen entrissen worden, in tiefester Submission bestehend rc.

Quodsi itaque tum temporis Senatus prædictus intimus adeò sanctè inhæserat principio: *Beneficia secularia Secularibus esse conferenda*, præcipuè ubi Status ecclesiæ curatæ ultimus erat *regularis*, mirari profectò oportet, eundem in principiis suis omninò inconstantem Canonico regulari dedisse Placitum & Mandatum de occupandâ Ecclesiâ curatâ, cujus Status ultimus notoriè erat secularis.

§. XXIII.

§. XXIII.

Jurisdictio Decani ruralis Juliacensis hâc in causâ nullatenus est fundata.

Postquam Canonicorum regularium tentatus Romam Cursus per saltum posthabita Jurisdictione contentiosa episcopali sisti cœpit, oppositis exceptionibus, atque timebant à signatura justitiæ ad proprium forum Episcopale causam hanc beneficialem forsan remissum iri, Regulares in aliud extremum deviantes, novis Senatum sæpe fatum intimum precibus aggressi sunt, pro reflectendo ad Transactionem provisionalem prædictam, quâ causæ beneficiales & aliæ ecclesiasticæ in primâ Instantia statuuntur relinquendæ Decanis Ruralibus, novam suscitantes Collisionem inter Episcopum suum & Dominum territorialem Vicinum, atque judicari detractantes à proprio Episcopo; — Verùm Jurisdictioni episcopali nullatenus obstare Literam transactionis provisionalis nullo negotio vel ex ipsa transactione elicitur: Verba transactionis hæc sunt: Als viel den 29ten Puncten berührt, wird es bey dessen Inhalt dergestalt provisionaliter gelassen, daß die Unterthanen Geist- und Weltlich in erster Instanz in Ehe- und andern obgem. geistlichen Sachen, nit ausser Lands gezogen, sondern durch die Archidiaconos, Befehlhaber, und Landdechanten nach altem Herkommen binnen Lands verhört, und entscheiden werden sollen, und wiewohl Wir Ferdinand Erzbischof und Churfürst &c. dafür halten, daß den Landdechanten solche Jurisdictio contentiosa nicht gebühre, Wir Pfalzgraf Wolffgang Wilhelm &c. aber vermeint, daß die Landdechanten ab immemoriali tempore solche Jurisdictio herbracht, und also aus dem und andern Fundamenten in Unseren Fürstenthumben und Landen behalten, so ist doch der Punct bis zu endlicher fernerer Vergleichung provisionaliter dahin geschlossen, daß ad salvandas conscientias, & evitandum periculum nullitatum Wir Ferdinand Erzbischof und Churfürst &c. die Landdechanten nach erhaltener Confirmation, ohne sie deshalben mit einigen Ausgaben zu beschweren, irrevocabiliter, so lang als sie Landdechanten sind, habilitiren wollen, die Cognitionen in Matrimonial- Beneficial- und anderen geistlichen Sachen, als viel sie sonsten darzu von Alters nicht befügt, in prima Instantia zu haben und zu gebrauchen, salva tamen appellatione an Uns und die Unserige ex causa legitima, secundum terminos juris &c. — Ex hoc Concordato equidem constat, Decanis Ruralibus Ducatuum Juliacensis & Montensis in causis ecclesiasticis matrimonialibus & beneficialibus con-

conceſſum eſſe jus primæ inſtantiæ, ſed non alia de cauſa, quàm ne ſubditi è territorio ſuo evocarentur; quis hìc non videt, Jus decanale primæ inſtantiæ eo ſolùm in caſû fundari, ſi ſubditi Montenſes aut Juliacenſes ſuſtineant perſonam *rei*, non autem ſi *actores* fuerint, contendentes cum ſubditis extraneis? Videamus autem quis in cauſa ſubſtratâ ſuſtineat perſonam actoris, & quis perſonam rei? denegata cura principali & inveſtitura Regulari proviſo à Rdmo Vicario Generali, regularis ceu pars putativè gravata *agere* cœpit contentiosè, ceu libellus gravaminum Romæ exhibitus ſatis edocet; igitur regularis proviſus, & quidem ex abbatia territorii Colonienſis ceu actor *inſurgit* implorans judicem ad finem judicari & declarari ſe ſuósque capaces eſſe Eccleſiæ parochialis ſub quæſtione exiſtentis: ubi hìc eſt ſubditus Ducatûs Juliacenſis aut Montenſis è territorio evocatus? itaque neque fundatum erit Jus primæ inſtantiæ decanale. Neque aliud quid evincit præjudicium à Regularibus coram Senatu relato intimo nuper exhibitum, videlicet in cauſa matrimoniali *ſub* Rubro: *Stephan Witgens contra Eliſabeth Haaſs loci Grevenbroich* in qua reo ſubdito Juliacenſi ad Tribunal eccleſiaſticorum Noveſienſe evocato ſub pœnâ 50 imperialium fuit inhibita paritio, obſtante transactione proviſionali; hìc enim agebatur de ſubdito reo extra territorium evocato, itaque ſubintraverat transactio proviſionalis, at verò in caſu ſubſtrato nihil tale ſubeſſe manifeſtò liquet.

§. XXIV.
Continuatio.

Quanquam ex prævìè deductis modò palam ſit, in cauſa ſubſtrata non eſſe fundatum jus primæ inſtantiæ decanale, iis tamen ex ſuperabunti adjunpere volui, quòd hìc agatur de diſcutiendo facto Rdmi Vicari Epiſcopalis, an juſtum an injuſtum ſit? certum præterea eſt, factum Vicarii Epiſcopalis haberi ceu factum ipſius Epiſcopi; demum indubitatum eſt, Decanos rurales fungi ſolummodo munere & Officio Judicis delegati; cùm itaque indecens prorſus ſit, ut Judex ad certum cauſarum genus ab Epiſcopo delegatus, & quidem inferior examinet factum Epiſcopi delegantis & ſuperioris, præterea in generali Conceſſione cauſarum non veniant cauſæ factum Epiſcopi concernentes, niſi exprimantur, denique Delegationes cauſarum ità ſint ſemper interpretandæ, ut in odium delegantis nullatenus detorqueri debeant, abunde confirmabitur doctrina: Jurisdictionem decanalem non eſſe fundatam in cauſis quarum objectum conſtituit factum Epiſcopi delegantis, ſed ſecundum formam, quâ exercitium jurisdictionis Epiſcopalis in Archidiœceſi Colonienſi determinatur, ſiquis à Rdmo Vicario in Spiritualibus ſeu actibus

vo-

voluntariæ jurisdictionis per provisionem merè extrajudicialem gravatum se esse putat, ab hoc ad Vicarium Episcopi in contentiosis seu Officialem provocandum est, qui ordinario processu instituto pro tribunali sedens pronuntiabit factúmne Vicarii in Spiritualibus gravatoriale sit, nec ne?

§. XXV.

Quodsi Regulari cuicunque conferatur Ecclesia secularis Collatio erit nulla, & locus juri devoluto.

Tandem ultimò inpræsens mihi dispiciendum venit, utrum juri devoluto propterea fuerit locus, quòd Monasterium fœmininum præsentâverit *Clericum Regularem* ad Ecclesiam, cujus Status ultimus inventus fuit Secularis? atque hanc quæstionem absque omni dubio adfirmandam esse censeo: Etenim Collationem ecclesiæ *secularis* in personam Canonici cujusque *regularis* factam esse *notoriè invalidam* quis dubitabit, & quidem post tot Constitutiones RR. Pontificum, quibus nulla prorsus exceptio qualiscunque Privilegii opponi poterit; elogiis enim sanctæ Sedis apostolicæ hactenus adlatis si addas 1) GREGORII XIII. Oraculum, de cujus mandato in durioribus terminis Canonicorum Regularium majorem similitudinem habentium cum Clero seculari *a*) generaliter fuit quæsitum: *an Canonici Regulares de Licentia sui generalis possint assumere Curam animarum tam ad tempus, quàm perpetuò?* Sanctissimus Dominus noluit licere istis Regularibus, quod idem 2) declaravit S. Congregatio Episcoporum & Regularium ex mandato CLEMENTIS X. die 17. Martii 1671. quod Decretum per modum legis generaliter promulgatum perpetuo observandum esse decidit ROTA ROMANA *b*) adeò, ut ex certissimo Stylo curiæ romanæ Beneficia *secularia* inventa, Secularibus sint conferenda, ità, ut omnes Curialistæ practici doceant, si Beneficium Seculare, Regulari conferatur, nisi duplex gratia dispensativa & provisiva simul concurrant in taliter proviso, Collatio sit irrita, & Beneficium per alium impetrari possit; *c*) hæc inquam si jungantur relatis sanctæ Sedis oraculis, præcipuè BENEDICTI XIV. & CLEMENTIS XIII. signanter contra *Canonicos Regulares* Ordinis quoque PRÆMONSTRATENSIS & quidem pro nostra Diœcesi acceptatis & promulgatis, quæ Monasterio præsentanti ignota esse haud potuerunt, manifestò sequitur præsentationem esse notorie nullam & invalidam, quis autem ignorat, casu, quo præsentatio sit facta à patrono *notoriè* invalida, lapso fatali ad superiorem jus providendi eâ vice devolvi; quod eò magis in præsenti causa tenendum, ubi Rdmus Episcopi Vicarius, negatâ curâ principali proviso regulari, ex Constitutionibus RR. Pontificum præsentandum esse Clericum Secularem intra

seme-

ſemeſtre currens monebat Conventum Monialium, habentem Jus patronatûs; quare extra omne dubium eſſe ait celeberrimus Canoniſta Moguntinus SCHLÖR *d*) præſentato Canonico Regulari ad Eccleſiam Sæcularem, præſentationem fore invalidam, atque *Beneficium per alium impetrari poſſe*, addens, quòd HIERONYMUS de CÆVALLUS Hiſpanus in *Speculo aureo* opinionum Communionum referat, *e*) ità fuiſſe Judicatum per Dominos Auditores Archiepiſcopi TOLETI; Atque hoc volunt Ss. Canones, dum intra tempus fatale cuique patrono ſive laico ſive eccleſiaſtico præſcriptum perſonam *inhabilem* præſentare neglectum fuit: quæ ſtatuitio de iis ſane patronis intelligenda eſſe venit quibus ſanctæ Sedis Conſtitutio promulgata fuit, quam propterea ignorantiæ prætextu elidere nequeunt, accedente inſuper monitione Vicarii Episcopalis, de præſentanda perſonâ Sæculari ad Eccleſiam pariter Sæcularem.

a) Cf, FAGNAN. *ad Cap.* 1. *de Stat. Monach.*
b) Apud Cardin. de PETRA *Tom.* 2. *Comment ad Conſt.* 1. *Anaſtaſii IV. Sect.* 1. *à n.* 11. 26. — *c*) Teſte PETRA *loc. cit.*
d) *Diſſ. de Eccleſ. paroch ſæcularis C.* 1. §. 21. *in Theſ. J. E Germ. p.* 512.
e) Q. 281. apud SCHLÖER *loc. cit.*

§. XXVI.

CONCLUSIO.

Ex his itaque concluditur, corrigendum eſſe 1) Eximium P. Thom SCHMITZ Doctorem Theologum in Univ. Colonienſi, qui anno 1753 in actu inaugurali pro Licentia Theologica III Kal Martii *Officium Curæ animarum pro Clero Regulari aſſertum & vindicatum* putabat, prorſus immemor Conſtitutionis BENEDICTI XIV. quæ incipit *quod inſcrutabili* ed. 1745. in quâ Cleri Regularis inhabilitatem ad Beneficia curata ſæcularia apertò legere poterat; 2) corrigendum eſſe LEONARDUM JANSEN, dum gratiam MAXIMILIANI HENRICI precariò conceſſam in jus tranſiiſſe docet, ſuique Ordinis Privilegia ſibi patrocinari; præcipuè cùm 3) iisdem notoriè adverſetur Bulla Clementis XIII promulgata & acceptata, ut Privilegia prætenſa prorſus concidant, neceſſe ſit; Cùm porro non obſtantibus tot legibus ſibi contrariis manus ſuas extendere moliantur Regulares ad Eccleſias Sæculares præcipuè curatas in grave Cleri Sæcularis præjudicium jure merito Eminentiſſimus ac Celſiſſimus Archi-Episcopus Noſter Elector Colonienſis, reſuſcitare poteſt ſaluberrimos Canones antiquæ Eccleſiæ, atque *Exemplo Emmi Archiepiſcopi Electoris Moguntini* omnes Eccleſias Curatas etiam *incorporatas* in ſuo Territorio & Diœceſi exiſtentes conferre Clericis Sæcularibus, hósque utroque ſuo brachio tum *Sæculari*, tum *Eccleſiaſtico* in earum Poſſeſſione manutenere.

T A N T U M.

XII.

TENTAMEN ACADEMICUM
DE
SPONSALIBUS CLANDESTINIS PENITUS PROSCRIBENDIS.

DEFENDENTE D. JOANNE PETRO JOSEPHO HUNGS, AQUENSI.

§. I.
OCCASIO SCRIBENDI.

Ob infinita ferè desponsandorum pericula & mala in plurimis germaniæ nostræ Ecclesiis (ceu infra ostendetur) Sponsalia exulant clandestina; nostra Diœcesis ferè unica superest, ubi Sponsalia clandestina adhuc impunè abeunt, atque ostia judiciorum ex illis quotidie pulsantur, non absque gravissimis molestiis & litigantium damnis; utut itaque innocens, justissima, æquè ac verissima sit positio: *Episcopus potest annullare Sponsalia Clandestina ceu nociva Reipublicæ & Ecclesiæ*: quondam hic propugnata, sub Crisin tamen revocata fuit à Jurisconsulto non infimæ notæ, imo accusata ceu *falsa*, & in jure *minus fundata*; quanquam is nequidem verum *clandestinitatis sponsalitiæ* Conceptum habuerit, utpote *sub Sponsalibus clandestinis* intelligens ea quæ *sinè Voto & parentum Consensu fuissent* contracta; quare operæ pretium esse putabam, breviter tentandi, num possint & expediat Sponsalia clandestina prorsus è Republica & Ecclesiâ proscribi.

§. II.

Sponsalia ex omnium Ecclesiarum consensu & præscripto matrimoniis præmittenda, sunt aut *publica* aut *clandestina*, prout aut solo perficiuntur desponsandorum consensu, aut celebrantur adhibitis *solennitatibus* à lege *præscriptis*. *

* Oppido itaque falsum est & vel iis, qui prima de Sponsalibus principia gustârunt, notissimum, Sponsalia clandestina non esse illa,

illa, quæ contrahuntur absque parentum consensu: quare denuò hic publicè repono prædicto Jurisconsulto, quæ tum privatim desuper eidem opposui: übrigens ist zu bemerken, daß der Verfasser der unpartheyischen Gedanken sehr irre, da er nach seinem willkührlichen Begriffe per Sponsalia clandestina verstehet jene, so absque parentum & tutorum consensu beschlossen werden, und diesen Sinn dem ponenti fälschlich aufbürdet — denn ein ganz anders ist, Sponsalia clandestinè contrahi, und absque consensu parentum contrahi, die Sponsalia können publica seyn, sinè consensu parentum; diesen seinen offenbaren Irrthum hätte der Verfasser gar leicht aus dem Conc. Tridentino Sess. 25. de Ref. Mat. ersehen und verbessern können, wo matrimonia *clandestina* id est: absque Parocho & Testibus contracta annullirет, jene aber, so absque parentum consensu geschlossen unter den clandestinis nicht verstanden werden.

§. III.

Primis Ecclesiæ Seculis, quibus fidelibus sanctitas in servandis promissis Cordi erat, atque viguit in Tribunalibus ecclesiasticis brevitas sacerdotalis in amputandis litibus, *Sponsalia* nudo contrahentium consensu constituebantur, * ast ex quo effrenata cupiditas, sui prodiga & mater litium innumera circa materiam sponsalitiam generavit litigia, & cessare cepit sacerdotalis brevitas in amputandis litibus, mox Legislatores sacri præcipuè in Ecclesiis Germaniæ SECULO XIII. certas solennitates definierunt in contrahendis Sponsalibus deinceps observandas **.

* Vid. RUPPRECHT Not. Hist. ad Lib. IV. Decret. p. 78.

** SYFRIDUS Archiepiscopus Coloniensis inter primos Legislatores extitit, qui Sponsalia clandestinè contracta damnavit in Synodo Coloniensi habita anno 1281 apud HARTZHEIM *Tom. III. CC. germ. pag.* 666. his Verbis: *probibeant frequenter sacerdotes omnibus subditis suis sub pœna excommunicationis ne sibi fidem dent mutuo & clandestinè & in occulto super matrimonio contrahendo, sed publicè coram presbytero & pluribus hoc faciant, & si aliter fidem dederint de contrahendo, ipsi, quos in his scriptis excommunicamus, denuntientur excommunicati.* — Iisdem Verbis damnavit Sponsalia clandestina JOANNES Ep. Leodiensis anno 1287. apud

apud HARTZHEIM *loc. cit. p.* 695. — Anno 1291 sub CONRADO *Archiepiscopo Salisburgensi* contra Sponsalia clandestina ordinatum fuit: *ut quandocunque Sponsalia contrahuntur, non minus, quàm sex personæ honestæ & fide dignæ intersint, quodsi secus fuerit attentatum, contrahentes, operam dantes, sententiam excommunicationis incidant ipso facto* vid. HARTZHEIM *Tom. IV. p.* 3. —Idem ordinavit Synodus Cameracensis anno 1300 apud HARTZHEIM *loc. cit. pag.* 73. — Anno 1310 sub BALDUINO *Archiepiscopo Trevirensi* in Synodo habitâ, sub pœna pariter excommunicationis prohibitum fuit, *ne sponsalia clandestinè contrahantur* apud HARTZHEIM *loc. cit. p.* 149.

§. IV.

CONTINUATIO.

Ejusmodi Ordinationes contra Sponsalia clandestina Seculo XVI. ante Concilium Tridentinum celebratum in variis germaniæ Synodis * continuatæ fuerunt.

* Anno 1520 LUDOVICUS Episcopus TORNACENSIS in Synodo habita prohibuit, *Curatis & Vice-Curatis, ne ad matrimonii solemnizationem admittant illos, quos sciverint Sponsalia clandestinè contraxisse* HARTZHEIM T. VI. p. 154. Concilium CAMERACENSE contra Sponsalia clandestina anno 1550. idem decernit, *ut Sponsalia contrahantur coram alterutrius desponsandi Parocho & testibus* apud HARTZHEIM loc. cit p. 702 — Adde Ordinationem Concilii GLACENSIS eodem anno apud HARTZHEIM loc. cit. pag. 805.

§. V.

CONTINUATIO.

Post Concilium Tridentinum ceu Oecumenicum quamplurimæ Ordinationes particulares in Ecclesiis germaniæ prodierunt, queis Sponsalia clandestina damnantur ab Episcopis *, ut inde ad oculum pateat, falsissimam esse Sententiam Theologorum & Canonistarum asserentium, contra Sponsalia clandestina ab Episcopis nihil agi posse reluctante Concilio Tridentino.

* Has Ordinationes specialissimas ex ordine hic adferam:

A) Synodus CAMERACENSIS habita anno 1567. (tertio poſt abſolutum Concilium Tridentinum anno) *antiquum hujus Eccleſiæ Decretum innovantes præcipimus; ne Sponſalia contrahantur niſi coram proprio alterius contrahentium Parocho, qui aliter contraxerint, ad matrimonium contrahendum non admittantur.* Vid. HARTZHEIM Tom. VII. p. 225.

B) Synodus NAMURCENSIS habita anno 1570. apud HARTZHEIM l. cit. pag. 637. *laudabilem conſuetudinem, quâ Sponſalia nonniſi coram Parocho & teſtibus fide dignis contrahantur, omnes obſervent.*

C) Synodus GANDAVENSIS habita anno 1571. apud HARTZHEIM l. cit. pag. 681. ità ordinat: *ſicut rectè in Concilio Tridentino matrimonia clandeſtina annullantur: ità quoque Sponſalia de futuro, aliter quàm coram alterutrius Parocho & duobus ad minùs teſtibus vetamus*— qui igitur ſubſiſtet doctrina interpretum, quà Ordinationes ſpeciales Episcoporum Sponſalia clandeſtina annullantes dicunt non convenire cum Concilio Tridentino.

D) Eodem anno Laurentius Episcopus Buscoducenſis in Synodo apud HARTZHEIM l. cit. p. 717. prohibuit: *ne Sponſalia aliter, quam coram alterutrius Parocho & duobus teſtibus contrahantur, atque taliter contrahentes ad matrimonium ſolennizandum nullatenus admittantur.*

E) Synodus TORNACENSIS habita anno 1574 apud HARTZHEIM l. cit. p. 775. ſimiliter ordinat: *Sponſalia de futuro, quas affidationes vocant, non aliter fiant, quàm in loco ſacro & in manibus Parochi vel alterius Sacerdotis ex noſtra vel Parochi licentia duobus præſentibus.*

F) In Synodo IPRENSI habita anno 1577 de iis ità decernitur: *ſolùm coram proprio alterius contrahentium Parocho & adhibitis fide dignis teſtibus Sponſalia celebrari mandamus.* Vid. HARTZHEIM loc. cit. pag. 855.

G) Concilum AUDOMACENSE celebratum anno 1583 ordinat: *in Sponſalibus contrahendis adſit proprius alterius contrahentium Parochus, adhibeantúrque teſtes fide digni.* HARTZHEIM l. cit. p. 936.

H)

H) Synodus ipsa TRIDENTINA particularis (cujus patribus utique nota esse debuit mens Patrum Concilii Tridentini) habita anno 1593. apud HARTZHEIM Tom. VIII. p. 418 de Matrimonio clandestino æquè ac Sponsalibus clandestinis ordinat: *ut, sicuti à Clandestinis Matrimoniis ità etiam à Clancularius & furtivis promissionibus & pactis de contrahendo abstineant.*

I) Similiter Synodus TORNACENSIS habita anno 1600 in terminis confirmat ordinatum Synodi Tornacensis (lit. E.) apud HARTZHEIM loc. cit. p. 485.

K) Concilium pariter CONSTANTIENSE habitum anno 1609 apud HARTZHEIM l. cit. p. 872. statuit: *Sponsalia posthac non fiant in angulis, sed coram aliquot testibus, in domo aliqua honesta . . . præsente etiam Parocho.* Imo in formula vulgari & Germanica omnibus fidelibus publicanda ait: daß das Eheliche Versprechen, wann es in Gegenwart des Pfarrherren und zweyer oder dreyer Gezeugen, wie obgemeld nicht vollzogen, unbündlich und kraftlos seye. HARTZHEIM l. cit. p. 439.

L) Concilium SEDUNENSE habitum anno 1626 apud HARTZHEIM Tom. IX. pag. 387. ità inquit: *volumus & mandamus, ut Sponsalia coram aliquot testibus & Parocho fiant per verba de futuro, atque Sponsalia clandestina declaramus nulla, etiamsi copula carnalis intercesserit, ità enim vitabuntur discordiæ & simultates infinitæ.*

M) Synodus CAMERACENSIS habita anno 1631 confirmat Statuta Diœcesana contra Sponsalia clandestina. Vid. HARTZHEIM l. cit. p. 555.

N) Concilium NAMURCENSE habitum anno 1639 ordinat: *Sponsalia nonnisi coram alterutrius desponsandorum Parocho contrahantur, nec etiam alibi, quam publicè in Ecclesia & præsentibus testibus.* Vid. HARTZHEIM loc. cit. pag. 584.

O) Synodus ANTWERPIENSIS celebrata anno 1643 decrevit: *ut Sponsalia solemnicentur coram proprio Parocho superpelliceo & stola induto.* HARTZHEIM l. cit. p. 644.

P) Episcopi *Lausanensis* & *Constantiensis* anno 1673 Sponsalia clandestina damnârunt, & nulla declarârunt, & quidem his verbis: *con-*

for-

formiter ad mentem Concilii Tridentini Sponsalia clandestina nulla declaramus. Vid. GOBAT Theol. mor. Tom. I. P. II. p. 366.

Q) In Synodo BRUGENSI de anno 1699 ità ordinatum esse legimus apud HARTZHEIM Tom. X. p. 199.: *decentia & praxis communis exigunt, ut Sponsalia & Matrimonium contrahantur coram Parocho sponsæ, cui imposterum omnes se conformare tenebuntur.*

§. VI.

CONTINUATIO.

Plures quoque Ecclesiarum germaniæ Præsules post Concilium Tridentinum lege speciali extra Synodos hoc Seculo latâ damnârunt Sponsalia clandestina ceu nociva Reipublicæ & Ecclesiæ *.

* Siquidem

A) Archiepiscopus SALISBURGENSIS anno 1726 die 9. Februarii Decretum edidit sequentis tenoris: "Statuimus, ut Sponsalia clandestina „ etiam jurata aut consuetis donis firmata, quæ absque præsentia „ duorum vel trium testium inita sunt, pro nullis & invalidis „ haberi, tanquam penitus prohibitos & firmitate carentes contractus „ cassari, partibus audientia denegari, à judicibus & tribunalibus „ repelli & illæ pro merito ac qualitate delicti puniri debeant, ut „ alii à memoratis contractibus deterriti eosdem amittant, & inde „ enata probra ac libidines præscindantur.

B) Princeps FULDENSIS anno 1730 t. t. adhuc Abbas ADOLPHUS contra Sponsalia clandestina edidit legem inhæsivam, quam ceu notatu dignam, hìc integram adpono, ut palam fiat, Abbatem adeò Sponsalia clandestina damnâsse: Wir ADOLPHUS &c gleichwie seith unserer durch Gottes Gnad und Fürsichtigkeit angetrettenen fürstlichen Regierung ꝛc. also haben wir uns auch gnädigst dahin versehen, es würde deme von unserem Herrn Vorfahrer Adalberto unterm 28ten Februarii 1710 publicirten Prohibitional und respectivè Pœnal-Decreto gegen die heimliche Winkel-Eheversprechungen der unbesonnenen Jugend schuldigst und gehorsamst nachgelebet worden seyn. Da wir nun aber, und zwar nicht ohne sonderbahres Mißfallen vernehmen müßen, daß zeithero verschiedentliche

von

von oberegten Verordnungen Adalberti abgetretten und durch heimliche Winkel-Eheversprechungen sich zusammen verlobet haben; wodurch der Höchste Gott beleidiget, die Elteren betrübt, das gemeine Weesen geärgeret, und denen also vorbelobten selbste Schand und Spott auf den Hals gewelzet worden. Wir aber sothanen höchststräflichen Unordnungen abhülfliche Maaß zu setzen ernstlich gesonnen seyn, als thuen wir jedermänlichen kund und zu wissen, daß diejenige, so sich zusammen verloben und versprechen willens, ein solches anders nicht als mit entweders beyderseiths Eltern Vorwissen, oder wenigstens in Anwesenheit zweyer Zeugen vornehmen sollen, welches sie demnach des Orths Pfarrern gleichwohlen anzeigen können; sollte aber jemand von unseren Stifts-Unterthanen gegen dieses unseres Gnädigsten Decretum inskünftig ungehorsamlich handlen, und darunter so strittig werden, daß die Sach zu gerichtlicher Erkantnuß gelangen thäte, als sollen dieselbige nicht allein von dem uns nachgesetzten geistlichen Consistorio abgewiesen, und wan zugleich ein Schwängerungen darzukommen wäre, sie dannoch gehörloß gelassen, sondern auch mit unausbleiblicher schwerer Strafe und Andung angesehen werden.

C) Archiepiscopus Pragensis MAURITIUS GUSTAVUS a. 1746 similem pro Archidiœcesi suâ Dispositionem fecit Synodalem: "Ad præcaven„das fraudes varias, dolos non rarò etiam perjuria Circumventiones, „aliáque tam ipsarum partium ad Depauperationem usque litigantium „quàm aliorum incommoda ac optimorum parentum sæpissimè tristi„tiam & tædia, quæ Occasione clandestinorum sponsaliorum nimis „sæpè eveniunt & committuntur, statuit, siqui aliter Sponsalia quàm „coràm duobus aut tribus testibus idoneis & jure non prohibitis, quibus „urgente necessitate concludenter probari possint, aut per authenti„cum instrumentum scriptum ab utraque contrahentium parte propriâ „subscriptione roboratum (qui posterior probandi modus de Personis, „quæ sui juris sunt, intelligendus est) contracta fuerint, & dein in „hac Curia Archiepiscopali actionem judicialem intentare vellent, „non esse audiendas, sed à limine Judicii repellendas".

D) Eminentissimus Archiepiscopus Trevirensis JOAN. PHILIPPUS an. 1757. 10. Febr. pro Treviratu Decretum edidit, quo voluit, *Sponsalia aliter*

ter non contrahi, quàm præſente Parcebo vel duobus aliis teſtibus fide dignis; ſecùs verò Contracta ſint nullius effectûs: Proin Sponſalia clandeſtina deſtituta ſunt actione, eàque in Judiciis nullatenus attenduntur: ſed quia, plus quàm denegationem actionis importare videbantur hæc verba: *ſint nullius effectus*: reſponſum fuit ab Eminentiſſimo ejusdem Succeſſore conſulto: num Sponſalia ejusmodi pro Conſcientia quoque ſint irrita? *etiam pro foro Conſcientiæ eſſe nulla.* Quærebatur dein: an ſaltem *jurata clandeſtina* valerent? Reſponſum fuit in Contradictorio, quod non: quia ratio ea prohibendi fuiſſet *bonum publicum*, contra quod non valet Juramentum: absque dubio hìc ſubintrat illud tritum juris: *Lex juſta pro foro externo cenſetur quoque juſta pro foro interno*: leges illas contra Sponſalia clandeſtina juſtas eſſe pro foro externo, nemo inficiabitur.

§. VII.

Sponſalia clandeſtina in Archidiœceſi Colonienſi.

Poſt recenſitas tot Ordinationes ſpecialiſſimas contra Sponſalia clandeſtina ad Diœceſin Noſtram Colonienſem facio tranſitum, pro quâ Patres in Synodo Colonienſi noviſſima MAXIMILIANI HENRICI anno 1662 Sponſalia clandeſtina declarârunt valida *, clandeſtinè tamen contrahentes *pœna trium floreuorum Rhenenſium Aureorum* puniendos eſſe ordinàrunt **.

* *P. II. Tit. XI. Cap. I.* §. 1 ibi: *Certum eſt Sponſalia ſive publicè ſive privatim absque præſentia Parochi & teſtium contracta valida eſſe, nec ſinè peccato poſſe violari.* — Patres Colonienſes absque dubio præ oculis habuêre Conſtitutionem Synodi OSNABRUGENSIS de anno 1628 ubi eadem in Verbis decernuntur contra Sponſalia clandeſtina apud HARTZHEIM *Tom. X. p* 457. Mirandum ſanè hìc eſt, relictâ ac prorſus neglectâ aliarum ordinationum Copia PP Colonienſes unicè reſpectum habuiſſe ad unius hujus Synodi Conſtitutionem, eamque de Verbo ad Verbum ſecutos eſſe.

** *Loc. cit.* §. 2. Oppidò hìc conſtat, Patres Colonienſes turpitudinem agnoviſſe in Sponſalibus clandeſtinis, adjectâ quippe pœnâ contra clandeſtinè contrahentes.

§. VIII.

§. VIII.

CONTINUATIO.

Delatis ad Sereniſſimum Archiepiscopum Colonienſem CLEMENTEM AUGUSTUM querelis graviſſimis contra Sponſalia clandeſtina, is equidem ſubvenire abuſibus voluit, ſed non aliter quàm Conſulto Pontifice BENEDICTO XIV. atque ex hujus Conſilio rogavit anno 1755 de dato Bononiæ 16. Dec. Decretum ſequentis tenoris *:

* Re ultrò citroque perpenſa idem S. S. D. N. cenſuit à Nobis haud deveniendum ad Legem ferendam nullitatis ex præciſo Capite clandeſtinitatis, ſed adverſus graves abuſus ſæpè ſæpius ex clandeſtinis Sponſalibus ſuborientes ſufficiens remedium exiſtimat repoſitum in veſtri judicis officii debitâ adminiſtratione, ſi nempe in caſibus particularibus cum aliquali rigore proceſſeritis; ponit enim Beat. Pater, *poſſe vos absque multa hæſitatione diſſolvere ſponſalium ligamen, quoties filii, filiæque familias præſertim minores ſeſe obligaverint ad Sponſalia talibus im circumſtantiis, ut parentes eorum ſive tutores rationabiliter ſeſe illis opponant, perque Sponſalium effectuationem naſci poſſent gravia ſcandala, familiarum inimicitiæ ac diſturbia, ſed & una partium contrahentium à Contractu recedere intendit*, dummodo tamen ſive poſt datam promiſſionem, ſive ante illam ſub illiusque fide haud fuerit facta copula carnalis, ſiquidem tali caſu Sponſalia dari effectui debebunt adhibitis etiam validiſſimis remediis per Ss. Canones ſubminiſtratis. Quod ſi verò ambo contrahentes ad Sponſalium effectuationem inſiſterent, non obſtante parentum ſive tutorum ſuorum contradictione, renuntiando cuivis proprio præjudicio, tali caſu non erit vobis prohibitum contrahentes experiri per aliquod tempus aut in carcere discreto, aut aliâ ſimili pœnâ perſonarum qualitati proportionatâ. Inſuper de mente ejusdem S. D. N. poſſunt etiam quandoque Sponſalia à vobis rescindi, ſi conſtiterit, quod alter Sponſorum ad ea contrahendum abreptus fuiſſet tali amoris vehementiâ, alteriusve paſſionis, quæ concurrente ſeductione, alterâve circumſtantiâ ſuadere poſſet, non adfuiſſe in conſenſu ſufficientem deliberationem, uti etiam, ſi dictus conſenſus præſtitus fuiſſet tempore ebrietatis, quæ tamen ſit talis, ut per eam tollatur uſus rectæ rationis, quamvis in his duobus caſibus *Paſſionis* ſcilicet, & *Ebrietatis* idem Beat. Pater conſultum

velit, ut à judice valde circumſpectè procedatur, eò quod non ſit ita facile, ut una alterave in eo ſit gradu, qui requiritur ad hoc, ut dici poſſit, non interveniſſe ſufficiens judicium ad contrahendam obligationem: cum tamen hoc non ſit de planè impoſſibilibus, ſanctitas ſua ſtatuit & hoc nonnullam attentionem mereri; Demum ad Ejusdem ſanctitatis ſuæ mentem Vobis hìc expreſſam, quamque nos inparticulari pro lege veneramur, *quotiescunque ſine Concurſu Copulæ ipſis Sponſalibus contradicere continget Sponſorum parentes ſive tutores, atque una contrahentium partium à Contractu recedere intendit, haud vos eritis ad decernendam reſciſſionem multum difficiles*: hæc ad Directionem veſtram in judicio ferendo vobis nota eſſe volumus. Datum Bononiæ 16. 7bris 1755.

CLEMENS AUGUSTUS ELECTOR.

(L.S.)

BOMBAY mppria.

§. IX.

CONTINUATIO.

Circa Ordinationem iſtam duo præcipuè inveſtiganda ſunt: 1) *an pro rogando Decreto contra Sponſalia clandeſtina neceſſaria ſit authoritas Summi Pontificis?* 2) *an Decreto altè fato ſatis ſit proſpectum contra abuſus reipublicæ & Eccleſiæ ex Sponſalibus clandeſtinis oriri ſolitos?* ℞. ad utrumque: NEGATIVE.

Equidem A) fateor, à Concilio Tridentino nihil eſſe Statutum contra Sponſalia clandeſtina; aſt quis inde concludet, Episcopis eſſe ademptam poteſtatem, Sponſalia clandeſtina prorſus annullandi ut nulla ex iis obligatio naſcatur & actio? Certè nullus negare poteſt, Episcopum poſſe in ſuâ Diœceſi Sponſalia clandeſtina *ùt illicita* prohibere, etſi jure Tridentini non ſint damnata ùt illicita; eccur non poterit ea prorſus reddere *invalida*; nec enim Jus commune, nec Concilium Tridentinum hanc Episcopo poteſtatem ullibi ademiſſe legitur — Sanè Ordinationes tanto numero contra Sponſalia clandeſtina mox poſt Concilium Tridentinum non prodiiſſent ab Episcopis (*vid.* §. *V.*) ſi credidiſſent in jure communi aut Tridentino hanc poteſtatem ſibi fuiſſe ademptam non conſulto præviè Pontifice — Qui contrarium tuentur, ſine canone & lege loquuntur, quod prorſus reprobandum eſt ceu *incivile* in Jurisconſulto. (*vid.* §. I.) —

Cir-

Circa Sponſalia igitur clandeſtina ſalva ſubſiſtit nativa Episcoporum poteſtas, vi cujus poteſt ea omnia, quæ pro communi ſuæ Diœceſis bono vel utilia vel neceſſaria videntur; Imo ipſe BENEDICTUS XIV. *Inſt.* 46. laudat Conſtitutiones *irritantes* Sponſalia clandeſtina ceu *juſtas ac ſanctas atque ad eliminandos abuſus quodammodo neceſſarias.* Unde rectiſſimè ait P. WOLLFGANGUS SCHMIDT in *ſuis Inſt. J. E. Lib.* 3. *p.* 151. *de juſtitia ac valore legum contra Sponſalia clandeſtina non eſt cur dubitemus.*

Porro B) non ſatìs eſſe proſpectum bono Reipublicæ & Eccleſiæ contra abuſus ex Sponſalibus clandeſtinis exortos per altè fatam legem quotidiana teſtis eſt experientia; Etenim I.) ex Sponſalibus clandeſtinis conceditur actio contra renitentem, atque partes litigantes coguntur experiri gravisſimis ſumptibus in Judicio; ut ferè ad paupertatem usque utrimque litigetur; exhauſtis demum litigandi viribus pars renitens ùtùt averſo à parte altera animo ad matrimonium condemnatur, quod promiſerat clanculo æſtu abrepta libidinis, & blanditiis, ex quo mala ſequuntur inextricabilia, matrimonia coacta, quæ infauſtos & difficiles ſolent habere exitus ceu loquitur Cap. 17. *De Sponſalibus.*— II.) Sponſalia clandeſtina quia difficulter probantur in judiciis, *juramento* in praxi locus eſt, inde perſæpè naſcuntur perjuria, ut pars renitens pejerare malit, quàm cum Sponſo, erga quem renitentia & interna animi averſio amorem conjugalem in renitente penitus ſuffocavit, individuam vitæ inire ſocietatem.— III.) Perdurant peccandi pericula & occaſiones, etenim ſæpe æſtu libidinis ad peccata rapiuntur, datâ Sponſæ clandeſtinâ fide de matrimonio contrahendo, quod non fieret, ſi Sponſa noſſet ſibi nullam ex clandeſtinis ejusmodi promiſſionibus obligationem & actionem dari. — IV.) Evitarentur lege contra Sponſalia clandeſtina latâ graves inter familias etiam nobiles inimicitiæ, aliàque non levia incommoda & mala, parentum Contriſtationes &c.— V.) Quodſi etiam ſecundùm legem altefatam Sponſalia reſcindantur à Judice eccleſiaſtico, ſupereſt remedium appellationis ad extera tribunalia, etiam Romana, quâ ratione procraſtinantur lites, matrimonia impediuntur non abſque præſenti incontinentiæ & animarum periculo.— Quare concludo Verbis celeberrimi germaniæ Juris Anteceſſoris cl. BARTHELII ad *Tit. de Sponſ. Optandum eſſet, & quam maximè expediret Eccleſiæ* (Colonienſi) *planè annullari & irrita declarari Sponſalia clandeſtinè Contracta, ſicut jam in pluribus Diœceſibus prædicatur,* atque hæc contra Jurisconſultum (§. I.) inconſultè loquentem

DIXI.

XIII.

XIII.

DIATRIBE

JURIS ECCLESIASTICI SPECIALISSIMI

DE

TESTAMENTI FACTIONE CLERICI COLONIENSIS ILLIUSQUE FORMA.

DEFENDENTE D. LIBERTO JOSEPHO SCHMITZ BONNENSI.

RATIO SCRIBENDI.

Quod univerſim de Teſtamentis Clericorum illorúmque Forma notat BOEHMERUS *in ſuo Jure Eccleſ. Prot. Tit. de Teſtam.* §. 2. videlicet: *de Formâ Teſtamentorum à Clericis condendorum non leves fluctus fuiſſe motos*; id deprehendi verum in Teſtamentis Cleri Colonienſis; de quorum Forma & validitate non obſtante Lege ab Eminentiſſimo ac Celſiſſimo Principe Noſtro Electore MAXIMILIANO FRIDERICO anno 1763 die 13tia Maji latâ, inſignes hactenus controverſiæ ſunt exortæ; atque hæc eſt ratio, cur præſentibus etſi paucis pagellis de materia iſthâc meditationem inſtituerim, præmittendo in *Parte primâ* FACULTATEM TESTANDI, *Parte alterâ* examinando FORMAM IN TESTANDO Clericis præſcriptam.

PARS I.

De Facultate teſtandi.

§. I.

TESTAMENTI FACTIO, quam hodie habet Clerus Colonienſis de bonis ſuis clericalibus, * exemplo reliqui Germaniæ Cleri, nullum in Jure eccleſiaſtico communi reperit fundamentum, utpote quod Teſtamenti factionem etſi ad pias cauſas de bonis iſtis Clero penitus interdicit;** ſolamque CONSUETUDINEM *pauperibus & religioſis locis & illis, qui viventi Clerico ſervierunt, aliqua juxta ſervitii meritum relinquendi* NON IMPROBANDAM eſſe ***.

*De

* De rebus sui Juris semper Clerici testari Poterant, ceu utriusque Juris textus docent. *l.* 34. 42. §. 2. *l.* 50. *C. de Ep. & Cler.* Nov. 123. *Cap.* 19. Nov. 131. *Cap.* 13. In GRATIANO *XII. q.* 5. *per totum. Cap.* 7. & 9. *de Testam.*

** Pragmaticus est Canon Concilii LATERAN. III. anno 1179 habiti in *Cap.* 7. *h. t.* his Verbis exceptus: *Cum in Officiis charitatis primo loco illis teneamur obnoxii, à quibus Beneficium nos cognoscimus recepisse, è contra quidam Clerici cum ab Ecclesiis suis multa Beneficia perceperint, bona per eas adquisita in alios transferre præsumunt; hoc igitur quia* ANTIQUIS CANONIBUS CONSTAT INHIBITUM, *nós indemnitati Ecclesiarum providere volentes, sive instanti decesserunt, sive aliis conferre voluerint, penes Ecclesias eadem bona præcipimus remanere.* Adde *Cap.* 8. & 21. *eod.* GRAT. XII. q. 1. nec ullus in Jure communi textus in hunc usque diem aliter loquitur.

*** Vide sis *Cap.* 12. *cit.* in Verbis „Consuetudinis tamen est *non improbandæ &c.* „

§. II.

Neque hodierna generalis Testamenti factio Clero Coloniensi à GUNTHARIO Archiepiscopo Coloniensi concessa, & in Synodo Coloniensi anno 873 sub WILLIBERTO Archiepiscopo habita confirmata fuit, ceu scribit HARTZHEMIUS in TOMO II. CONCILIORUM GERMANIÆ *.

* *Pag.* 356. & *in Supplem. ad Tom. III. pag.* 57. Equidem Synodus Coloniensis citata ait: *hoc illis* (Canonicis) *quasi in Jus hæreditarium firmiter concedens, quatenus quisque illorum, sive nobilis, sive ignobilis esset, usque in sempiternum liberum haberet arbitrium suam mansionem cum ceteris quibuscunque rebus donare, seu etiam tradere cuicunque suo confratri voluisset, post obitum suum possidendam absque ullius Episcopi Consultu sive Contradictione:* ast quis inde hodiernam licentiam testandi eliciet? ubi de Canonicis *in communi* viventibus sermo est, ubi solummodo conceditur licentia disponendi de cella & rebus relictis in favorem Fratris Concanonici non alterius, & quidem sinè consensu Episcopi; ubi facta quoque dispositione bona Canonicorum debebant manere penes Collegium & Ecclesiam; quæ omnia in hodiernam testandi licentiam non quadrant.

§. III.

§. III.

Ante Seculum XIV. Clerus Colonienſis de bonis ſuis clericalibus teſtari non poterat, ſed utebatur *Jure communi* in *Statutis* WICHBOLDI Archiepiscopi Colonienſis *expreſſe recepto* *. Etſi alibi gratia teſtandi in Clero modò Seculo XII. invaluerit **.

* Hic Archiepiscopus anno 1296 electus *de Teſtamentis Clericorum* (vid. Codex Stat. Colon. antiquus p. 52.) ita ordinat: *Clerici bona maximè immobilia & quæ per Eccleſiam ſunt adepti ſive per modum Teſtamenti ſive aliàs non transferant ad filios vel nepotes, aut ad alios ſuos conſanguineos, ſed relinquant ea Eccleſiæ à qua ſunt profecta; ſed intuitu eleemoſinæ pauperibus, religioſis & piis locis & illis, qui ipſis ſervierunt ſive conſanguinei ſint ſive alii, aliqua juxta ſervitii meritum de mobilibus dare poſſunt?* En diſpoſitionem Juris communis (*Cap* 7. & 12. *h. t.*) in terminis receptam! quodſi itaque Seculo XIII. exeunte Clero Colonienſi Teſtamenti factio adhuc manſerit interdicta, ſinè fundamento aſſeritur ab *Hartzhemio* Seculo IX. licentiam teſtandi eidem à WILLIBERTO fuiſſe confirmatam. (§. *præced.*)

** Clero Moguntino FRIDERICUS I. Imp. anno 1173. conſuetudinem teſtandi ſolenni diplomate confirmavit his Verbis: *Univerſum Moguntinæ civitatis Clerum & Canonicos in tribus Municipiis degentes videlicet Aſchaffenburg, Franckenfurt, & Pingia in libertate immunitatis quam longâ conſuetudine obtinuerunt.. confirmantes imperiali lege ſancimus, ut mobilia ſua quæ infra immunitatem habuerint Eccleſiis, ſeu Perſonis pro arbitrio ſuo inter Viros, ſeu in ultima voluntate donandi liberam habeant facultatem.* Vide WURDWEIN *Subſid. Diplom. Tom.* 1. *p.* 369.—Hanc conſuetudinem Lege imperiali firmatam innuit Statutum CONRADI Sedis apoſtolicæ legati in Concilio Moguntiæ anno 1225 habito §. 5. prohibens: *ne Clerici* GRATIA TESTANDI *abutentes fructus Beneficiorum eccleſiaſticorum ſpuriis ſuis concubinis dimittant.* Vide HARTZHEIM *CC. Germ. Tom. III. p.* 520.

§. IV.

Privilegia teſtandi Clerus noſter Colonienſis primò impetravit à FRIDERICO III. Comite Saarwerdenſi Archiepiscopo Colonienſi anno 1372 die 26 menſis Auguſti*, à Succeſſoribus ejusdem in Sede Colonienſi videlicet à THEODO-

RICO

RICO I. Comite Mœrfenfi anno 1414 die 19 menfis Februarii à ROBERTO Bavaro anno 1479 die 30 Augufti ab HERMANNO IV. Haffo anno 1480 à PHILIPPO Comite Daunio & Oberfteinio anno 1509 confirmatum **.

* Tenor Privilegii eft fequens: *Adjungentes præmiffis, quod quilibet Prælatus & Clericus noftrarum Civitatis & Diœcefis Colonienfis prædictarum coram duobus vel tribus Teftibus fide dignis fuum Teftamentum feu ultimam voluntatem* DE BONIS SUIS QUIBUSCUNQUE *liberè valeat ordinare, habéantque Teftamenta & voluntates hujusmodi & ipforum executiones absque cujusquam impedimento vel obftaculo roboris plenitudinem efficacem.* Vid. *Cod. Stat. Colon. antiquus p.* 200. Rationes autem concedendi hoc Privilegium inter alias erant 1) ut aboleretur corruptela fpolii bonorum à Clericis relictorum quæ in Ecclefia quoque Colonienfi viguit; 2) ne inteftabilitas malos in Clero faceret œconomos omnia confumentes; & ne 3) minueret refpectum Cleri, qui non ftuderet honeftiori fuppellectili, non compararet fibi bibliothecam majoris pretii, inde minor Cleri litteratura, quæ despectum facit: in neceffitatibus indigenti Clerico nemo facile fubveniret per mutuum propter periculum amittendæ fortis; neque Clericus vice verfa daret mutuum, vetens, ne ante mortem non reciperet; demum 4) difficultas feparandi bona clericalia à non clericalibus; atque ita periculum effet, ne tota fere hæreditas abiret *per inventaria & judiciales Perfonas*, atque ita nihil Fisco, nihil Chrifto, nihil confanguineis obveniret &c.

** Vid. *Cod. Stat. Col. cit. p.* 268. *p.* 284. *p.* 395.

§. V.

HERMANNUS V. Comes à Weda anno 1515 electus quidem inhærens veftigiis Prædecefforum fuorum Privilegium teftandi Clero Colonienfi anno 1516 die decima menfis Septembris confirmavit, infimul cum eodem Clero concordans: quod Executores Teftamentorum feu ultimarum voluntatum Cleri Colonienfis Teftamenta hujusmodi unà cum Inventario intra XXX. & unum dies à die obitus defuncti computandos Sigillifero præfentare debeant, approbationem feu confirmationem petituri *; fed in Synodo provinciali Colonienfi anno 1536 habitâ addidit 1) *falvis Privilegiis Ecclefiæ majoris* ** 2) *ut à Sigillifero fiquid in quempiam ftultum, aut Jure probibitum ufum temerè relictum fit, in pium convertatur* ***.

* Vid.

* Vid. *Cod. Stat. cit. p.* 297. ne vero taxa exceſſiva pro confirmatione exigeretur ſtatuit: *ut, ſi bona clericalia ad centum Florenos auri, una marca argenti, ſi ad trecentos, duæ, ſi ad ſexcentos ſeu nongentos incluſivè, tres, ſi ad mille ſeu plura millia aſcenderent, quatuor marcæ argenti ſolverentur pro Confirmatione & Literis ſigillatis.*

** Codex Statutorum MSs. Eccleſiæ Metropolitanæ Majoris Tit. *de Teſtamentorum Executionibus* pag. mihi 56. ità habet: „Quandoquidem ante „multos annos & ultra memoriam hominum cum noſtris Archiepiſcopis „ità conventum & concordatum ſit, prout etiam cum moderno Rmo D. „Adolpho convenimus & concordavimus, quod gratiæ ſuæ Officialis „Sigillifer ſeu Commiſſarii juriſdictionis ſuæ ordinariæ non debeant ſe „de rebus & bonis mobilibus & immobilibus per Prælatos & Canonicos „Eccleſiæ Noſtræ defunctos relictos, quovis modo intromittere illa arreſtare „ſeu apprehendere ſed illorum diſpoſitionem ipſius defuncti Executoribus „omni turbatione ceſſante permittere &c.„ & pag. 57. „Statuimus & „ordinamus ut deinceps Executores . . intra menſis ſpatium Teſtamenta „originalia unà cum inſtrumentis authenticis tam inventarii, quam „taxationis, ſeu æſtimationibus bonorum relictorum coram nobis capitu„lariter congregatis exhibeant, & ulterius Teſtamenta exequatur &c.„ Itaque Capitulationibus Illum Capitulum Colonienſe onere petendi approbationem liberatur.

*** Quisnam eſt ille uſus, præter ſtultum, hic jure prohibitus? ℞. Si Canonici vel Clerici relinquerent bona clericalia perſonis, cum quibus turpiter vivi ſunt converſati vide *Cod. Stat. Col. p.* 3. *p.* 10 *& p.* 36. *inhibemus etiam ne Sacerdotes filios aut filias, vel concubinas dotent aut ditent de patrimonio, vel deſcendentibus à patrimonio Crucifixi.*

§. VI.

Maximilianus Henricus Archiep. Colon. in Synodo Colonienſi anno 1662 habita Privilegium Clero Colonienſi ab Anteceſſoribus ſuis conceſſum, & variis retro Seculis modo continuatum equidem confirmavit reſervato ſibi Jure approbandi * verum inſuper Clero ſuo revocare in memoriam voluit Spiritum Ss. Canonum antiquorum & Juris communis ut in condendo Teſtamento Eccleſiæ & pauperum eſſet memor, neve in ſuprema voluntate declarandâ carne & ſanguine moveretur, ſed Eccleſiæ Dei utilitatem & pauperum ſublevamen ſibi proponeret **.

* In

* In Statutis Colon. noviſſimis *P. II. Tit. XII. Cap.* 13. ubi: „*Archiepiscopali Privilegio venerabili Clero noſtro in- & extra Civitatem Noſtram Colonienſem teſtamenta condere & de redditibus, etiam Beneficiorum validè & licitè diſponere permittitur &c.* — Equidem ejusdem Suffraganeus *Paulus Stravius* in Statutis antiquis à ſe collectis & 1661 editis *Parte II. Tit.* 14. *Cap.* 2. *in fine* Cleri Colonienſis teſtandi libertatem penitus abolere voluiſſe viſus eſt in Verbis: *Scire tamen Clerici debent, ipſis non permitti libertatem de bonis clericalibus legandi teſtandique in quosvis fines & uſus inſtar patrimonialium.* Verùm hoc ſuffraganeo anno 1661 defuncto ad oppoſitionem Cleri Colonienſis Statuto huic utpote libertati teſtandi ex Concordatis quæſitæ noxio factam Sermus illud non permiſit publicari. Adde ELEM. *Juris Can. P. I.* §. 197.

** STATUTA *Col. cit. Cap. II.* §. 1. & 2.

§. VII.

Itaque Clerus Colonienſis hodiè & validè & licitè ex Privilegio ſibi à Rdmis Archiepiscopis conceſſo teſtatur de bonis ſuis clericalibus etiam in favorem quorumque civium ſeu uſus non pios * propriâ tamen approbatione ſeu confirmatione per Executores ab ordinario rogandâ, & ſoluta ſolita approbationis taxa **, atque relictis legatis ad uſus pios ***.

* Super hâc Doctrinâ, & Privilegio, quo conſuetudo teſtandi inter Clericos ad uſus quoque profanos firmatur, vehementer hæret, P. Antonius SCHMIDT in *Inſtitutionibus ſuis Jur. Eccleſ. germ.* §. 38. *Tom. II. ed.* 2. utrum coram Deo ſubſiſtat? itane Præſules germaniæ & NOSTRI per modum meræ tolerantiæ permiscere tot Seculis & adhuc permittunt licentiam teſtandi de bonis proſpectu Eccleſiæ adquiſitis ad duritiam forſan cordis Clericorum? abſit: hoc Jus Episcoporum eſt, ut hi, qui ingentiſſimam bonorum copiam è republica ad Eccleſias tranſiiſſe optimè nôrunt, rurſus licentiam concedere queant transmittendi bona, quæ congruæ ſuſtentationi Clericorum ſuperfluunt, ad rempublicam— imo notam ingratitudinis incurreret Eccleſia, ſi cives reipublicæ, ex qua tot bona nacta eſt, inhabiles reddat, quominus poſſint eſſe hæredes in bonis à Clerico relictis—quid? ſi Princeps jure retorſionis Eccleſias omnésque Clericos, utpote qui ab Eccleſia ſatis aluntur, redderet inhabiles, quominus in bonis quoque mobilibus poſſent eſſe hæredes civium?

civium? qui itaque contrarium hic tuentur, ad jura Imperantium, reipublicæ favorem, ac bonum Ecclesiarum, quod aliunde ex Indultu Imperantium à civibus promovetur, minimò reflectunt.

** Confirmatio hæc roganda à Legislatore Coloniensi in *Stat. nov. cit. C.* 3. §. 1. Executoribus imponitur — Exceptio autem 1) est in Clericis Ducatûs Juliæ & Montium, aliorumque Territoriorum unitorum, ubi disjunctivè aut à Decanis & Capitulo, si Testator Canonicus fuerit, aut à Decano rurali vel Ordinario confirmatio roganda; 2) in Territorio Ahrenbergensi, ubi copulativè præter approbationem Ordinarii etiam confirmatio Domini territorialis requiritur.

*** Ultimus hâc in re Legifer Coloniensis MAXIMILIANUS HENRICUS Clericos onere antiquo disponendi ad usus pios de bonis clericalibus prorsus exonerare noluit, relinquens quorumque Clericorum conscientiæ, quid relinquere malint causis piis. — Verùm vix sperabunt aliquid causæ piæ præsertim pauperes ab iis, qui motivo carnis & sanguinis trahuntur; itaque cùm fabricæ Ecclesiæ & Episcopo pars sua hodie sit assignata, Episcopus Germaniæ, qui simul est Dominus territorialis, cui Clerus Coloniensis facultatem testandi unicè debet, justissimè ordinabit taxam *pauperibus* relinquendam, e. g. decimam partem sub quâ conditione & non aliter approbanda forent Clericorum testamenta, quam ordinationem Clerus Coloniensis lubens amplectetur, utpote qui illâ *pro foro poli* penitus reddetur securus.

§. VIII.

Hocce Privilegio Cleri Coloniensis testandi de bonis quoque clericalibus ad usus quosque aliàs honestos & licitos non obstante, Clerico Coloniensi, si intestatus decesserit, in bonis ecclesiasticis Jure Coloniensi succedunt causæ piæ à solo Eminentissimo determinandæ *.

* Antiqua Statuta Coloniensi (*Cod. Stat. ant. p.* 297. 404.): hic prætermitto — novissimus hâc in re Legifer MAXIMILIANUS HENRICUS *loc. cit.* §. 7. ità ordinat: *Si Clericus quispiam planè intestatus, vel sufficienti & legitimo testamento non condito decesserit, ejus necessitas per Notarium Sententiarum, in præsentia tamen promotorum Officii describatur; ex Beneficiis ecclesiasticis provenientia per Sigilliferum Majorem administrentur, solutisque funeralibus & debitis ad usus pios in refrigerium animæ defuncti à Nobis præscribendos applicentur; patrimonia-*

monialia verò hæredibus ab intestato relinquantur. — Nota hìc 1) distributionem bonorum relictorum ad usus pios *non Sigillifero* ceu ab hoc perperam prætenditur, sed *immediate* & *soli* EMINENTISSIMO reservari—nota 2) *bona patrimonialia* hìc adjudicari *hæredibus ab intestato*; dubitatum fuit, utrum in numero eorum essent bona ex artificio adquisita? ℞. distingue inter artificium *justum* & *injustum*, à sacris Canonibus in Clero damnatum; in illis non in istis *Successioni ab intestato* locus est.

§. IX.

Rigorosum de non testando de bonis clericalibus interdictum Juris ecclesiastici communis severius in Ecclesia nostra Coloniensi servatur in Ecclesiis collegiatis mixtis ex utroque sexu, ubi Canonissæ de bonis ex *Fundatione* adquisitis aliter testari nequeunt, quam de licentia Abbatissæ prævià impetrata, neque Abbatissa aliter, quàm de expressâ licentia ab Eminentissimo ante actum testandi sollicitatâ & concessâ sub pœna nullitatis *.

* Ità Statuta & praxis illarum Ecclesiarum; singularis desuper est statuitio Ecclesiæ collegiatæ Villicensis à FERDINANDO *Archiepiscopo Col. anno* 1618 *erecta*, quam hìc adpono: Cap. XI. **Von den Nachjahren und Testamentmachung.** §. 3. Sowohl die Abtißin, als jede Canonißin solle bemächtigt seyn, von dem Ihrigen zu disponiren nach ihrem Gefallen, und werden zu solcher Disposition ferner keine Solennitäten erfordert, als folgende; nemlich wan p. t. Abatissa von Gott dem Allmächtigen zur ewigen Freud gefordert wird, daß selbe unter ihrer Hand, und Siegel von dem Ihrigen disponiren möge; und obwohl keine fernere in Rechten erfordete Solennitates darin erfindlich: solle solche Disposition ihren würklichen Effect erreichen, und für eine beständig in Rechten gültige Verordnung gehalten werden; die Canonißin aber, wenn sie von ihren Gütern disponiren, und ihren letzten Willen aufrichten wollen, mögen sie solches gleichfalls sub manu propria thuen; doch solle zuvorderst super Jure testandi consensum Abatissæ begehren, welche dan ohne erhebliche in recht beständige Ursachen nit verweigern solle, auch den widrigen Fall aber, id est: non impetrato consensu Abbatissæ soll der letzter Will unkräftig gehalten werden.

PARS

PARS II.

De Forma teſtandi Clero Colonienſi præſcripta.

§. I.

Quidquid disputent Decretaliſtæ de Forma teſtandi à Clericis ſervanda; hodiè indubitatum eſt, Clericis in teſtando de bonis clericalibus ſervandum eſſe Jus proprium Episcopale * in hujus autem defectu ſequi illos oportet *Jus canonicum commune* **.

* Etenim quemadmodum teſtandi facultas de bonis Clericalibus unicè dependet à Conſenſu Episcopi, ceu diſertis Verbis eloquitur Rdmus Archiepiscopus Colonienſis ADOLPHUS *in Statutis Synodi Colon. de anno* 1351. ità quoque forma ab Episcopo præſcripta ſervanda erit; cujus enim eſt qualificare ad actum principalem, illi quoque Jus eſt ordinandi conditiones ad validitatem actus requiſitas; quibus exiſtentibus & non aliter actus ſubſiſtet.

** Unanimis ferè eſt & certa modernorum Canoniſtarum Doctrina Jus decretalium commune non habere authoritatem legis; niſi ex recepto, & ubi deficiunt leges particulares Diœceſanæ; his itaque deficientibus Clerico, qui vult decedere teſtatus de bonis clericalibus, ſervanda erit forma præſcripta in *Cap.* 10. *de Teſtam.* ibi „*ut declaret ultimam ſuam voluntatem coram Presbytero ſuo & duobus Teſtibus.*

§. II.

Mox à primis incunabilis privilegii teſtandi Clero Colonienſi dati, addita quoque fuit Forma ab illo obſervanda: videlicet: *Clericus coram duobus vel tribus Teſtibus fide dignis ſuum Teſtamentum valet ordinare* *.

* Receditur hic 1) à *Jure Juſtinianæo*, quod majorem teſtium numerum requirit: receditur quoque 2) *à Jure canonico communi*, quo requiritur, ut præter præſentiam duorum aut trium teſtium, Teſtamenta quoque fiant coram Presbytero ſuo, id eſt: Parocho & duobus Teſtibus; videtur Legislator Colonienſis privilegians hìc ob oculos habuiſſe Verba finalia *Cap.* 10 & 11. *de Teſtam.* videlicet: *quoniam in ore duorum vel trium teſtium ſtat omne Verbum.* — Inutile autem foret hic inquirere: utrum Teſtes ad valorem præcisè, an verò probationis gratiâ requirantur; etenim

Verba

Verba Privilegii ſubſequentia: *habeantque Teſtamenta* HUJUSMODI *roboris plenitudinem efficacem* ſatis inuunt requiri ad valorem, ut ſolùm Teſtamenta *hujusmodi*, id eſt: hoc modo præſcripto condita habeant efficaciam.

§. III.

Hæc Forma Teſtamento Cleri Colonienſis præſcripta duravit usque ad Seculum XVII; quo MAXIMILIANUS HENRICUS ordinavit: ut Clerici Colonienſes de bonis clericalibus teſtarentur in præſentia Notarii vel Paſtoris duorúmque ad minus teſtium, iis ſolummodò, quæ ad pias cauſas facta ſunt, exceptis *.

* Extat ordinatio in STAT. NOVISS. COLON. *loc. cit. Cap.* 3. §. 1. ibi: „*Inhærendo Canonicis Sanctionibus . . volumus, ut omnes eccleſiaſtici Civitatis & Diœceſis noſtræ Colonienſis Teſtamenta ſua in Præſentia Notarii vel Paſtoris duorúmque ad minus teſtium condant, vel in Scriptis voluntatem ſuam propriâ manu ſubſcriptam, ſignatam & occluſam Notario vel Paſtori coram duobus Teſtibus exhibeant, & in Charta hujusmodi contineri ultimam ſuam voluntatem declarent: Notarius verò aut Paſtor in Dorſo Chartæ hunc actum ſcribat & ſubſignet: Diſpoſitiones aliter factas nullas & invalidas, legata tamen ad pias cauſas propria Teſtatoris Manu ſcripta vel ſubſcripta ſine Notario & Teſtibus ſubſiſtere declaramus.*„ — Nota hìc evidenter rurſus concludi, privilegium teſtandi Clero Colonienſi de bonis Clericalibus conceſſum, non reſpicere cauſas pias, ſed profanas; quæ enim ad uſus pios voluntate ultima, etſi minus ſolenni à Clerico Colonienſi de bonis clericalibus relinquuntur, valida declarantur; ubi ergo privilegium requirit ſolennitates, iſtud de cauſis non piis neceſſariò intelligendum erit.

§. IV.

Forma hæc à MAXIMILIANO HENRICO præſcripta quoniam in neglectum abire viſa fuit, illam novâ eâque efficaciſſimâ ordinatione denuò ſtrictiſſimè obſervandam præcipit alter Eminentiſſimus ac Celſiſſimus Archiepiscopus Elector noſter, Legifer ſapientiſſimus, MAXIMILIANUS FRIDERICUS lege anno 1763 die 13. Maji latâ ita quidem, ut teſtamenta aliter, quàm in præſentia Notarii vel Paſtoris, duorúmque ad minus teſtium condita nulla ſint & invalida, atque à Sigillifero & Officiali ſub nullo prætextu approbanda *

* Le-

* Legem hanc integram hic adpono; tum quia in materia testamentaria Clericorum est pragmatica cum sit novissima, tum etiam, quia in Codice Maximilianeo, seu Edictis Coloniensibus collectis haud continetur.

Postquàm circa formam condendi Testamenta Clericorum, in hâc Archidiœcesi Coloniensi varii abusus irrepserant, statutis Synodalibus omninò adversi, placuit Eminentissimo & Reverendissimo Archiepiscopo Principi Electori Domino Nostro Clementissimo, mediante singulari Rescripto sub 13tiâ Mensis Maji recenter evoluti, Nobis directo, inhæsivè ad Statuta Synodalia Reverendissimi & serenissimi quondam Maximiliani Henrici Archiepiscopi felicissimæ recordationis, inconvenientiis hujusmodi gratiosissimè obvenire, modùmque publicandi hanc Clementissimam Intentionem suam, Arbitrio Nostro benignissimè committere tenoris sequentis:

MAXIMILIANUS FRIDERICUS DEI GRATIA ARCHIEPISCOPUS COLONIENSIS &c. &c. Venerabilis, ac doctè, devotè Nobis dilectè! Leges benè, sancitas, & Statuta opportunè lata absque omni immutatione suo in vigore relinqui & constanter observari, sanè Nobis expedire atque necessarium videtur. Cum itàque Canonicis Sanctionibus & Prædecessorum Nostrorum Statutis & Ordinationibus, præcipuè verò illis Prædecessoribus Nostri Maximiliani Henrici clarè cautum esse reperiatur, qualis forma & solennitates in Testamentis clericorum sub nullitatis pœnâ sint adhibendæ, nimirum: ut omnes ecclesiastici civitatis & Archidiœcesis Nostræ coloniensis Testamenta sua in præsentiâ Notarii vel Pastoris, duorúmque ad minus testium condant; Nos Prædecessorum Nostrorum Ordinationibus inhærentes ultimas dispositiones clericorum seu eorum Testamenta aliter quàm juxta formam in præfatis Statutis Synodalibus præscriptam facta nulla, & invalida esse, adeóque sub nullo unquàm prætextu à Devotione tuâ approbanda esse, declaramus. Ne quis verò horum ignorantiam imposterum prætegere valeat, hanc Statutorum Synodalium Ordinationem ultimas clericorum voluntates concernentem modo, quo tibi opportunum magis visum fuerit, denuò ad eorum notitiam deduci volumus. Bonnæ 13tiâ Maji 1763. MAXIMILIANUS FRIDERICUS Archiepiscopus Elector. De Horn- Goldschmidt.

Inscriptio

Venerabili, ac docto devotè Nobis dilecto, Curiæ Nostræ Archiepiscopalis Coloniensis Officiali Arnoldo Josepho de Schönheim, Metropolitanæ Nostræ Ecclesiæ canonico Presbytero Coloniæ.

Quam-

Quamobrem prælaudatum Rescriptum Archiepiscopale ad Protocollum Notarii Sententiarii registrari, Dominis Sigillifero Majori, & Minori, Domino Officiali Werlensi, prout & omnibus Dominis Decanis ruralibus Archidiœcesis Coloniensis unum alterumvè istius exemplar communicari, nec non ad valvas Curiæ affigi, sicque ad eorundem prout & Clericorum, cæterorumque, quorum interest, notitiam deduci præsentium tenore volumus, & mandamus; Publicatum hâc 17mâ Junii 1763.

Joannes Arnoldus de Schönheim Officialis.

§. V.

Quemadmodum nulla ferè Lex est à Legislatore scripta, quæ non aliquando in dubium, etsi sæpe perperam, trahatur Sensum; ita etiam circa clarissimam hanc utriusque MAXIMILIANI Celsissimi Legislatoris Ordinationem plurima moventur in praxi dubia: & quidem *primo:* si præsentia Notarii vel Parochi haberi nequeat, utrum suppleri queat præsentia alterius *per duos Testes*, ut valeat Testamentum clerici coloniensis de bonis clericalibus coram quatuor Testibus quibuscunque fide dignis? ℞. NEGATIVE *.

* Rationem reddo istam: quia habemus legem, & secundùm hanc legem debent fieri à clericis Testamenta; quodsi forma præcisè non fuerit servata, nulla esse & invalida declarantur, neque Sigillifer aliter facta audet approbare; in privato autem testatorum arbitrio non est, formæ à lege præscriptæ substituere aliam; non est privatorum unam ex solennitatibus ad valorem actûs requisitis lege expressâ velle supplere per aliud; etenim unum suppleri per aliud posse, est fictio, quâ fingitur *Parochus* aut *Notarius* esse actui præsens in duobus Testibus fide dignis; fingere autem non est hominum privatorum sed Juris seu Legis expressæ.

§. VI.

Verùm si valeant Testamenta Laicorum condita coram quatuor Testibus fide dignis, & qualificatis sine præsentia *Notarii* vel *Parochi*, etsi Statuta territorialia MAXIMILIANI HENRICI præsentiam alterutrius requirant; quare non valebit Testamentum clerici coloniensis hâc ratione conditum? ℞. Quia primum placuit Legislatori coloniensi, non alterum *.

* Legislator coloniensis in Statutis à se erectis pro Electoratu, & Testamentis civium (Vid. *Codex Maximilianeus* Tom. I. Tit. I. Vom Testa-

ment-

ment-und letzten Willens-Vermächtniß §. 5. pag. 468.) expressis terminis declarat: Wann der Testirer des Pastorn Gericht oder des Stadtschreibers oder Notarii, wie auch in den Städten der Scheffen nicht mächtig seyn kann, oder sonsten sich ihrer zu gebrauchen Bedenkens hätte, mag er anstatt einer jeder aus dieser angehender Person zween andere Zeugen dazu berufen. — Claris terminis hic Legislator territorialis permittit civibus præsentiam personæ publicæ posse suppleri, substituendo duos testes fide dignos: ubi hoc Legislator IDEM quà *Canonicus* & *Episcopalis* pro Testamentis clericorum de bonis clericalibus quorum valor unicè ex arbitrio Episcopi, & forma ab hoc præscripta dependet, ordinavit? recte itaque utor argumento ex cap. 12. de decimis desumi solito: Videlicet: si voluisset Legislator canonicus facultatem supplendi seu substituendi valere quoque in Testamentis clericorum de bonis clericalibus utique posuisset; hoc autem non posito seu non scripto in lege, non est privatorum unam substituere alteri solennitati ex lege præscriptæ (§. *præc.*) cùm autem clerici duplicem sustineant personam, videlicet *Civis*, & *Ministri Ecclesiæ*, qua *Cives* de bonis *non Clericalibus* validè testabuntur Jure territoriali specialissimo supplendo unum per aliud —

§. VII.

II) An saltim non valebit Testamentum clerici coloniensis conditum Jure Justinianeo coram septem Testibus fide dignis, quin interveniat persona publica Notarii aut Pastoris? ℞. *Negativè* *.

* Quamquam enim in Comitiis Imperii Coloniæ anno 1512. celebratis, & Recessu condito §. von Testamenten: pro Imperio quoad Testamenta receptum sit Jus Justinianæum; hoc tamen ad Testamenta cleri coloniensis quoad bona clericalia non extenditur; Ratio est, quia Legislator coloniensis canonicus *præcisè* requirit præsentiam Notarii vel Pastoris, & quidem sub pœna Nullitatis; non quidem ut major & exactior probatio fieret ultimarum voluntatum, sed ut Testamenta clericorum de bonis clericalibus fierent coram persona publica ex Legibus ad Actum testandi qualificata, quæ non potest suppleri per *mille Testes*, nisi Lex expresse permittat; etenim Testibus quantocunque numero adhibitis non verificatur Actum fieri coram Notario vel Parocho. quod tamen Lex requirit sub pœnâ Nullitatis & non approbandorum Instrumentorum.

§. VIII.

§. VIII.

III) Cùm in utrâque lege ceu forma requiratur, erigi debere à clerico teſtamentum coram *Paſtore*, quæritur, utrum ejus *Vices-Gerens*, ab illo ad Actus paſtorales deputatus, aut expreſsè commiſſus ad aſſiſtendum clerico ægrotanti aut ſic dicti Sacellani ſint Paſtores ſecundum Leges qualificati ſatis, ut teſtamenta clericorum parochiæ coram iis condita ſubſiſtant? ℞. *Negativè* *.

* Ratio eſt: quia *præcisè* præſentia *Paſtoris* ad valorem requiritur; ſecùs facta approbari prorſus inhibentur; *qualitas* Paſtoris, ut ſit perſona *publica* ab Episcopo commiſſa coram quâ fiant teſtamenta clericorum, expreſſis verbis requiritur: *Sacellani*, reliqui Paſtorum commiſſarii, Regulares mendicantes fortè ſupervenientes morituro clerico, imo etſi ad ſolennizandum Actum teſtandi expreſsè deputati, non habent, nec induunt *qualitatem Paſtoris*; quemadmodum miſſus à *Notario*, cujus præſentia requiritur ad valorem, non qualificatur ad ſolennizandum Actum, ità neque expreſsè deputatus à Paſtore. Nec dicas: expreſsè delegatus à Parocho ad ſolennizandum matrimonialem contractum eſt ſatis qualificatus ad valorem hujus Actûs, cur non ad ſolennizandum teſtamentum? ℞. Reflecte ad CONCILIUM TRIDENTINUM *Seſſ.* 24. *Cap.* 1. *de Ref. Matrim.* ubi declarat: *qui aliter quàm præſente Parocho vel* ALIO SACERDOTE *de* IPSIUS PAROCHI *ſeu* ORDINARII LICENTIA *Matrimonium contrahere attentabunt, eos S. Synodus omnino inhabiles reddit*; vides hìc *expreſsâ Lege* Sacerdotem quemcunque *de parochi licentia* qualificari ad ſolennizandum Matrimonium; aſt ubi Ordinatio Archiepiscopalis ait, quemcunque Sacerdotem de licentia aut commiſſione parochi fore qualificatum ad ſolennizandum actum teſtandi clericorum parochiæ? indignum eſt Juris conſulto argumentum *à pari*, ſi lex una ad valorem actûs quidquam ſufficere permittat, non autem permittat alia; ſubnecto hìc Ordinationem aliam ab EMINENTISSIMO NOSTRO MAXIMILIANO FRIDERICO editam anno 1774. die 18. Martii, utpotè quæ in Codice Edictorum colonienſium non comprehenditur; quanquam autem hoc Edictum ſit territoriale, cadit tamen quoque eatenus in teſtamenta clericorum, quod ſit *Eleuteratio* ſeu Interpretatio authentica Vocis: PASTORIS, in lege contentæ, quis veniat nomine illius:

Von Gottes Gnaden Maximilian Friderich, Erzbischof zu Köln ꝛc. ꝛc. Obgleich die Lands-Ordnung klare Maaß und Ziel giebt, welche Personen zu Errichtung der letzten Willens-Verordnung authorisiret seyen, so vernehmen Wir gleichwohl, daß dadurch, weil unter andern auch jeden Orts Pfarrer darinn benennet ist, viele gemeine unwissende Leute nicht allein bey dergleichen Testaments-Errichtung verirren, sondern auch einige, in Testaments-Sachen unerfahrne Capellän, Vicarien, Beneficiarii, und sonstige Priester, ob sie gleich weder von geistlicher Obrigkeit, weder von ihren Pastoribus zur Haupt-Seelsorg angeordnet sind, in solche, in ihr Amt gar nicht einschlagende Handlungen sich einzumischen, mithin das vor ihnen aufgerichtetes letzten Willens-Geschäft der unvermeidlichen Nichtigkeit, die anmaßliche Erben hingegen denen kostspitterlichen Weiterungen und verderblichsten Rechts-Streitigkeiten blos zu stellen, sich unterfangen; Als erklären Wir hiemit gnädigst, daß obgedachte Lands-Ordnung in diesem Stück blos von würcklichen Pfarreren, und jenen Geistlichen, welchen die Haupt-Seelsorg anvertrauet ist, zu verstehen seye, von diesen aber auch die Testamenten nur in dem Bezirk der Pfarr, welcher sie vorgesetzt sind, und nicht ausser demselben gültig erreichet werden können; Befehlen anmit allen Pfarr-Capellän, Vicarien, Beneficiaten, und sonstigen Geistlichen, sich in dergleichen letzten Willens-Errichtungen so gewiß nicht einzumischen, als sie widrigenfalls durch die geistliche Obrigkeit zu nachdrucksamer Bestrafung gezogen, und zugleich zu Erstattung des, denen eingesetzten Erben aus dergleichen null- und nichtigen Handlungen zuwachsenden Schadens angehalten werden sollen. Urkund dieses. Geben in Unserer Residenzstadt Bonn den 18ten März 1774.

Maximilian Friderich Kurfürst.

(L. S.)

Vt. C. D. Freyherr von Gymnich.

C. A. Guisez.

§. IX.

IV) Si requiratur præsentia *Pastoris* ad testamenta clericorum de bonis clericalibus, coram quo igitur ceu *Parocho proprio* validò testabitur PASTOR COLONIENSIS? ℞. coram DECANO Christianitatis, in quâ existit sua Parochia. *.

* Utra-

* Utraque Ordinatio Maximilianea præscribit, ut testamenta sua clerici condant in præsentia Notarii vel PASTORIS; quis autem est Pastor proprius parochorum coloniensium? ℞. Consule Statuta primi MAXIMILIANI Legiferi & *Parte III. Tit. V. Cap. V.* §. 3. invenies Decretum sequentis tenoris: ARGUMENTUM: *Decani rurales in suis Parochiis resideant.* TEXTUS: *cum Decanorum ruralium eadem sit & potior quidem conditio, quæ Pastorum, utpote qui non solùm secularium sibi commissorum, sed etiam parochorum sui districtus censentur esse* PASTORES & CURATI, *ideo ipsi continuo in suis Pastoribus vel saltem exigente id ratione muneris intra Decanatuum suorum limites residere personaliter debent, sub pœna tùm privationis Officii Decanalis, tùm alia graviori arbitrio nostro infligenda*; quem alium hic parochi tenentur recognoscere, ceu verum suum Pastorem, quàm *Decanum*? Parochi christianitatum dicuntur *Oves veræ* Decani, sicuti parochiani Seculares propriæ paræciæ, cui præest Decanus ceu Parochus. Quis itaque dubitet in tanta legum coloniensium perspicuitate, solum Decanum, ceu Pastorem esse personam qualificatam, coram quo Parochus coloniensis testari debeat secundùm legem Maximilianeam, si aut coram Notario nolit, aut nequeat. — His addo ea, quæ in Statutis antiquis coloniensibus sub eodem MAXIMILIANO à PAULO STRAVIO collectis & editis habentur, non ut inde legalem doctrina mea hauriat authoritatem, optime enim & jam pridem mihi notum erat, nunquam Statuta hæc ad authoritatem legalem ascendisse, sed ut hujus eruditissimi Suffraganei tum temporis opinio, cui inædificata sunt Statuta anno 1662, adeoque primo post ejus obitum ab Archiep. Maximiliano edita *de Testamentis Clericorum*, innotescat Clericis Nostris; & quidem *Part. II. Tit. XIV. Cap. 3. p.* 202. ità legitur §. 2. *Similiter Testamentum valere decernimus ac statuimus, si Decani rurales, posteaquàm à Nobis scriptò fuerint confirmati & approbati* EX OFFICIO SUO *Pastorum & Vice-Pastorum. . . coram duobus vel tribus aliis Testibus exceperint*; mox additur ratio his Verbis: *Cùm illi sint per Archiepiscopalem Nostram Confirmationem & Approbationem constituti horum* PROPRII PAROCHI; subsequitur §. 3. *Non tamen valet Testamentum, si Pastores seu Vice-Pastores alterius Pastoris, seu Vice-Pastoris, vel alterius Ecclesiastici, nisi fuerit verè suus Parochianus, exceperint ultimam voluntatem.* En claram mentem PAULI STRAVII cujus Statuta concepta præparatoria erant ad illa, quæ anno subsequenti fuerunt promulgata!

§. X.

§. X.

An ergo non erit testamentum canonicum legale parochi coloniensis, qui periculosè decumbens rogat parochum confratrem suum vicinum pro administrandis sibi Ecclesiæ Sacramentis, insimul coram hoc erigens testamentum? ℞. Nullius momenti erit *.

* Equidem scio in praxi prætendi ejusmodi testamenta ceu valida, sed in gravissimum pauperum & causarum piarum præjudicium, quibus, hoc Testamento utpote ex mente Legislatoris privilegiantis evidenter nullo, ab intestato expressâ lege vocatis modo est Jus quæsitum. — Etenim vel Parochi Nostri Colonienses utrâque hâc lege Maximilianea obligantur, ut Testamenta sua erigant coram Notario vel Pastore suo, aut non obligantur? posterius haud admittes, quia utraque lex generaliter loquitur de clericis. — Si itaque sub lege comprehendantur, quis *Curatorum* est parochus proprius? ℞. Ex aliâ lege Maximilianea solus DECANUS. — Nullam legem, nullum canonem invenies, ubi parochus vicinus rogatus pro Sacramentis Ecclesiæ recipiendis, dicatur Pastor infirmi curati ad effectum, ut possit coram eo validè testari. -— DICES: a quo Jure rogo & recipio *Viaticum*, *extremam Unctionem &c.*, is erit Pastor meus: ℞. DISTINGUO: à quo *Jure proprio &c.* CONC. Jure speciali concessionis expressæ aut tacitæ Decani, ceu proprii mei parochi NEG. Lege Statuta novissima MAXIMILIANI HENRICI *loc. cit.* §. 4. ubi invenies, quis *Jure proprio* Pastoribus administret extrema: *Ordinamus pariter*, ajunt, *ut Decani de singulorum sibi Creditorum salute solliciti sicubi aliquem è suæ Regiunculæ, seu Decanatûs Pastoribus.... periculosè laborare intellexerint, ad eum sinè mora se conferant, moneantque, ut saluti suæ consulens ad Sacramenta Ecclesiæ recipienda se disponat; dein adhortentur, ut Testamentum legitimè condat &c.*: En hìc inculcatam Decanis gravissimam obligationem curandi salutem & Testamenta parochorum sui districtûs! quando igitur à parocho vicino, aut ob absentiam sive negligentiam Decani in curâ suâ pastorali necessitate exigente possunt curati recipere extrema, an inde sequitur, hos quoque coram illo validè testari? ℞. æque parum ac parochianus infirmus Secularis coram Regulari Mendicante, aut Sacellano Parochi validè testabitur, etsi ab his ob absentiam aut negligentiam Pastoris sui possit Jure petere & recipere Sacramenta Ecclesiæ. — Vigilare

igitur

igitur hìc oportet Promotores fiscales, ut ex Officio ſuo gerant curam pauperum, qui clamant eorum patrocinium, cùm ſe ipſos & Jura ſua quæſita defendere nequeant.

§. XI.

Coram quo ceu proprio Paſtore validè teſtabitur *Rector* Eccleſiæ *Filialis*, an coram *Paſtore Matricis*, an coram *Decano* ceu *Paſtore ſuo*? ℞. Diſtinguendo: Si *Filialiſta* curam gerat principalem, independenter à conſenſu & licentia parochi matricis, ſitque Membrum Capituli chriſtianitatis, non aliter teſtabitur validè, quam *coram Decano* vel *Notario*; ſi verò curam gerat dependentem in Exercitio à Rectore matricis, coram hoc ceu Presbytero ſuo validè teſtatur *.

* Ratio in promptu eſt, & deſumitur à qualitate Paſtoris ex lege ad valorem requiſita; qui curam gerit principalem ſibi ab Episcopo ſeu ejus Vicario commiſſam eſt verus ac proprius Parochus, nemini immediate ſubjectus ceu *Paſtori ſuo*, niſi *ſoli* Decano, etſi Eccleſia filialis forſan recognoscere debeat matrem in certis Juribus e. g. *Sepulturæ*, *Fontis baptismalis*, aut *Olei ſacri &c.*, quæ non obſtant qualitati veri Paſtoris. Vide ſis ELEM. NOSTRA JUR. CAN. *Part. III. Tit.* DE PAROCHIS. Qui verò curam gerit animarum à conſenſu Paſtoris matricis dependentem in exercitio, adeo ut Paſtor matris, ſit etiam verus, proprius ac immediatus Paſtor Eccleſiæ filialis, Rector hujus Eccleſiæ *coram illo* validè teſtabitur utpote *Parocho ſuo*.

§. XII.

Cùm utraque Ordinatio MAXIMILIANEA ſit generalis, comprehendâtque abs dubio clericos *Eccleſiarum Collegiatarum*, clerici his Eccleſiis adſcripti coram nullo alio in *qualitate Paſtoris* validè teſtabuntur, quàm coram DECANO proprio *.

* Hic enim propius clericorum ſuæ Eccleſiæ Paſtor eſt, ità enim pridem Jure communi ſtatutum eſſe legitur: Vid. *Cap. 7. de Elect.* ibi: *ut decanatum... & alia, quæ curam animarum habent annexam, nullus omnino ſuscipiat, niſi qui jam 25. annum ætatis attigerit.* — In Synodo Colonienſi

nienſi anno 1260 habita cura paſtoralis Decanis Eccleſiarum collegiatarum in ſuos clericos committitur, quod innovatur in altera Synodo Colonienſi habita anno 1536.— Vide ſis *Cod. Stat. antiq. Colon.* pag. 12. & 126. 356. 479. conf. ESPEN *J. E. U. P. I. Tit. XI. Cap.* 2. *n.* 1. *& ſq.*—Addere hic denuo liceat Statuta Colon. PAULI STRAVII (§. IX.) loc. cit. ibi: *Decani rurales confirmati & approbati... conſtituti ſunt Paſtorum proprii parochi, non minus ac Decani Eccleſiarum Collegiatarum ſunt Paſtores Canonicorum & Beneficiatorum ſui Collegii, coram quibus non ſecus ac Notariis publicis.., validè quoque confici poſſunt Teſtamenta.*

§. XIII.

Si Canonicus ſe extra locum immunitatis transferat, aut ex gratiâ recreationis, aut ſuam infirmitatem curandi causâ, trahâtque ità moras in aliena Parochia, an coram hujus Parocho tutò & validè teſtabitur? ℞. *Negativè* arg. *Cap.* 3. *de Sepult. in* 6. *

* Textus citati Capituli ità habet: *Is, qui habens Domicilium in Civitate vel Caſtro, quandoque ad Villam ruralem ſe transfert recreationis cauſa vel ut ruralia exerceat in eadem, ſi non electâ ſepulturâ decedat ibidem, non in Eccleſia dictæ villæ ſed in ſua parochiali... ſepeliri debebit, dummodo abſque periculo ad ipſam valeat deportari*; ex hoc ità concludo: *Parochus loci ubi Canonicus recreationis gratia aut ex alia cauſa moratur, non eſt proprius Paſtor quoad Jus ſepulturæ, ergo nec quoad Actum teſtandi*; quod argumentum videtur *magiſteriale*, quia *Canonici* ſemper ob Obligationem reſidendi ſtrictam ex Concilio Tridentino debent habere animum reſidendi penes *Eccleſiam ſuam* ſecundùm Canones; equidem Paſtores ſolent inhiare ejusmodi cadaveribus, præſertim ſi defuncti fuerint divites, ſed reſiſtente aperto Juris textu; evitarentur facilè iſta, ſi, ceu ſacri Canones jubent, ſepulturæ deberent fieri gratis.

§. XIV.

Si Exemplo Eminentiſſimi ac Celſiſſimi Archiepiscopi Electoris Moguntini EMMERICI JOSEPHI glor. Mem. (qui Eccleſiam Collegii ibidem fecit parochia-

parochialem Academicam ſub Inventione S. EMMERICI) Eccleſia Collegii hujatis redderetur Eccleſia *parochialis Academica*, an Academiæ Membra tutò & validè teſtabuntur coram Parocho Academico? *Affirmativè* *.

* Ut etiam Pedellus coram illo validè teſtetur; recurrit ratio deſumpta ex qualitate *Paſtoris proprii.*

§. XV.

Poſtremò quæritur: cùm in laudatâ ſæpe utraque Ordinatione Maximilianeâ ſit ſtatutum, ut *Clerici noſtri* faciant Teſtamenta ſua coram Paſtore vel NOTARIO, coram quo Notario teſtabuntur validè? An coram *Notario Apoſtolico*, vel *Cæſareo & in Cancellaria Aulica Colon. immatriculato* *?

* De Teſtamentis civium non eſt dubium, illa fieri debere coram Notario adſcripto matriculæ in Cancellaria Electorali Aulica, quemadmodum Eminentiſſimus Noſter MAXIMILIANUS FRIDERICUS in eleuterationibus ſuis ad Jus ſtatutarium Colonienſe *Tit. I.* §. 1. *anno* 1767. *die* 12. *Maji* declaravit: bleibt es bey denen mehrmals erlaſſenen Verordnungen, daß der zu Errichtung eines letzten Willens zugezogen werden wollender Notarius bey unſerer Hof-Kanzley immatriculirt ſeyn müße, ſonſten aber das Teſtament von unwurden und ohnbeſtand ſeye: ex hàc Ordinatione certum eſt, quòd Clericus validè teſtaturus *qua civis* id eſt: *de bonis non Clericalibus* nequeat adhibere *Notarium apoſtolicum* in Cancellaria Aulica haud immatriculatum; ſed *an Clericus quà talis teſtari volens de bonis Clericalibus agere quoque debebit coram Notario ità immatriculato*; ℞. *affirmativè*; Ratio deſumitur ex Ordinatione JOSEPHI CLEMENTIS de 26. Junii anni 1717. in Verbis: „Als erklären und wollen gnädigſt hiemit, daß alle dergleichen Actus (Teſtamenten und Contracten) welche nicht von denen bey hieſiger unſer Hof-Kanzley immatriculirt, und approbirten Notariis errichtet und beſchrieben worden, für null und nichtig gehalten, und darauf von unſern Räthen, auch NB. geiſt- und weltlichen Gerichtern kein Abſehen genommen, weniger einige Execution verhenget werden ſolle ꝛc.; Vid. COD. MAXIMIL. *Tom.* 1. *p.* 555. hàc Ordinatione ſublata eſt omnis Poteſtas *Notariis apoſtolicis non immatriculatis*, (qui à Concilio Tridentino *Seſſ.* 22. *Cap.* 10 pro *extraneis* habentur, quos Epiſcopus ad certos

actus

actus inhabiles ex eadem sancta Synodo reddere potest) circà *Testamenta* & *Contractus*, qui actus signanter in prælaudatâ Ordinatione exprimuntur, etiam quoad Personas ecclesiasticas; Etenim inhibetur Tribunalibus *ecclesiasticis Episcopalibus*, ne *Testamenta* & *Contractus* à Notariis non immatriculatis conditos ceu validos agnoscant; ubi utique de Notariis *Ecclesiasticis*, videlicet *Apostolicis* sermo erit; hos videlicet non posse adhiberi, nisi fuerint adsumpti in matriculam in Cancellaria Aulica; quidquid igitur potestatis & authoritatis in Ecclesiis Germaniæ habent Notarii apostolici, negotia vel in Nuntiaturâ, aut in Tribunalibus Romanis immediate tractanda & exponenda concernit. — Consule Espen J. E. U. Tom. I. P. III. Tit. II. *Cap.* 7. *n.* 12. & Concil. Trid. *loc. cit.* ubi *Notarios apostolicos* acriter perstringit, atque ab Episcopis non esse ceu publicos agnoscendos statuit, nisi fuerint ab iis ceu idonei probati.

§. XVI.

Opponet mihi Clerus Noster: *ergo durum erit habere facultatem testandi*; præcipuè in casu, ubi infirmitate mortem accelerante, neque *Pastor*, neque *Notarius* haberi poterit; quo casu Domini territoriales succurrunt civibus, ut horum vices suppleri possint per alios duos Testes fide dignos, quanto magis succurrendum erit Clerico ità arctato de bonis Clericalibus testaturo *?

* ℞. Testetur in usus pauperum aliósve usus pios atque valebit ultima ipsius Voluntas, etsi omni solemnitate destituta, satisfiet Spiritui Ss. Canonum antiquorum atque eò securior erit conscientia clerici rationem Villicationis Deo judici suo reddituri, quòd autem nunc nequeat disponere in usus non pios, imputet sibi, qui novit Voluntatem Legislatoris sui & non disposuit in tempore opportuno.

XIV.

XIV.

DISSERTATIO

JURIS ECCLESIASTICI PUBLICI

DE

VERO AC GENUINO STATU HODIERNO PRIMARIARUM PRECUM CÆSAREARUM.

DEFENDENTE D. BARTHOLOMÆO CRUMBACH EX BECHLINGHOVEN.

PRÆFATIO.

Precum primariarum Statum hodiernum verum ac genuinum meditari dum aggredior, moneo, neutiquam me jura definiturum fore atque limites quibus Preces primarias Cæsaris circumscriptas esse à nonnullis prætenditur. *Ex Actis publicis* tantùm, quorum varia frustra omnino, utpote typis nondum edita, quæsieris, statum Precum hodiernum considerabo, reliquum mittens illis, qui Juris illius exercitio sese gravari conqueruntur, ut omni meliori modo (justo tamen atque Legibus & observantiæ Imperii apprimè adcommodato) sibi consulant; quidquid igitur inpræsens à me scriptum habes, illo nec Juri Augustissimo Cæsareo, nec Juribus sanctæ Sedis, nec Prætensionibus Ecclesiarum, vel in minimo quidpiam detractum esse volo, nec tantus, ut detrahere valeam, non enim sedeo pro Tribunali. Duplici autem parte Dissertatio hæc absolvitur; *priori* meditabor statum primariarum precum *ex parte Augustissimi* illas concedentis, posteriori verò statum precum ex parte Precistarum considerabo. Sit igitur

DISSERTATIONIS

PARS I.

De hodierno vero ac genuino statu Precum primariarum ex parte Cæsaris Augustissimi.

§. I.

Quantum primò attinet statum precum primariarum *ex parte Cæsaris*, præcipuum partis hujus prioris objectum sit famosum illud INDULTUM, quod ad exercendum validè jus precum prætendit Sedes apostolica esse ne-

cessarium. Rectè verò & pro more suo eruditè ex diplomatibus (medio eruendi veritatem inter omnia optimo) ostendit unâ serie Cl. WURDTWEIN *a*) à RUDOLPHO I. *b*) ALBERTO I. *c*) LUDOVICO BAVARO *d*) CAROLO IV., WENCESLAO, RUPERTO, SIGISMUNDO *e*) atque demum à FRIDERICO III. *f*) datas fuisse Preces ad Ecclesias Germaniæ, sine ullo à Sede apostolica impetrato præviè indulto; à tempore verò Concordatorum Aschaffenburgensium a. 1448 stylo communi, stylo autem Bullari a. 1447. conclusorum idem FRIDERICUS III. omnium Imperatorum primus à sancta Sede impetravit indulta, *unum* quidem à NICOLAO V. a. 1451. *alterum* ab EODEM a. 1454., *tertium* à CALLIXTO III. a. 1455. quo is Antecessorum suorum indulta confirmavit *g*).

a) *In suis subsidiis diplomaticis ad selecta juris ecclesiastici & historiarum Capita* Tomo II. ed. 1773.

b) *Ibidem*, *num.* I. Rudolphino diplomate antiquius reperiri necdum potuit; promiserat quidem L. B. de SENCKENBERG Tractatum *de precibus primariis Imp.* atque antiquissimam in eo formulam à CONRADO IV expeditam, verùm satis præpeditum fuisse virum illum, priusquam Tractatum suum divulgaret, dolet orbis eruditus.

c) *Ibid. n. II. lit. b.* ubi adfert exemplar ab ALBERTO Imperatore datum ad WICHBOLDUM Archiepiscopum nostrum Coloniensem anno 1298, quo huic dedit in mandatis, *ne propter quorundam pertinaciam preces ejus fidelitati & executioni commissas effectu destitui sinat.*

d) *Loc. cit. n. III.* integrum Precum primariarum Ludovici Bavari libellum ex regestis *Bertholdi de Tuttlingen* Notarii regii edidit OEFELIUS Tom. I. *scriptorum rer. boic. p.* 735. Ubi inter alias lego datas ab illo Imperatore modò fuisse Preces an. 1322. ad Ecclesiam Vilicensem prope Bonnam: *Item Abbatissæ & Conventui in Vilke pro* ALHEIDE *filia Joannis* de LOHAUSEN *pro Præbenda.*

e) Horum Imperatorum diplomata precum referuntur ibidem à n. IX. usque ad n. XI.

f) Hactenus concors fuit opinio, FRIDERICUM III. non dedisse preces ante obtentum indultum Pontificium, verùm ex variis diplomatibus precum *ibidem à n. XI.* relatis constat nullum ei tunc indultum Papale fuisse concessum.

g) Hæc tria indulta vid. ibid. n. XV. XVI. XVII.

§. II.

§. II.

MAXIMILIANUS I. Friderici III. filius, poſtquam an. 1486. electus fuerat Rex Romanorum mox ab exordio ſuæ electionis dedit Preces ad Eccleſias Germaniæ, ceu ex *Executorialibus Bertholdi Moguntini*, ab eodem WURDTWEIN *a*) adlatis certò conſtat; aſt neque, ſi Precum illarum diploma pervolvatur, ulla prorſus mentio habetur cujusdam indulti papalis, ſed unicè *ad jus Anteceſſoribus ſuis debitum* provocatur; *b*) Equidem INNOCENTIUS VIII. ad Eccleſias & Capitula Germaniæ dederat inhibitorias ne Preces cæſareas Maximiliani I. recognoscerent; verùm ratio prohibitionis non erat defectus indulti Pontificii, ſed, *ne indebite, uti Capitula aſſerebant, vivente adhuc Friderico III., qui ſimiles Preces intimaverat, Preciſtis iteratis gravarentur*; *c*) quinimo poſtquam Imperator per ſuum Oratorem Romæ iteratis vicibus Papæ expoſuit *ſe per ipſas inhibitorias plurimum gravari in juribus ſuis*, Papa juſtitiam cauſæ agnoscens, Inhibitionis ſuæ Revocatorias dedit anno 1489. ad omnes Eccleſias Germaniæ. *d*)

a) *L. cit. n. XVIII.*

b) Dedit preces iſtas ad Eccleſiam Francofordienſem S. Bartholomæi. *Coloniæ* 1486.

c) Manifeſtò hoc eruitur ex revocatoriis, quibus preces Imperatoris ejusdem admittendas fore mandavit Papa.

d) *L. cit. n. XX.*

§. III.

EX quo MAXIMILIANO I. in Imperio ſucceſſerat anno 1519. CAROLUS V. eidem altero mox anno à LEONE X. transmiſſum fuit indultum primariarum precum *a*) atque jus ſuum ex inveterata conſuetudine, *etiam apoſtolica Authoritate roborata* exercuit, ceu teſtantur varia, quæ à WÜRDTWEIN l. cit. adferuntur precum diplomata; *b*) Porro FERDINANDUS I., MAXIMILIANUS II., RUDOLPHUS II., MATHIAS, FERDINANDUS II. atque FERDINANDUS III. Impp. usque ad annum 1648. in ſuis precibus indulti papalis mentionem reddunt; *c*) Ab anno verò iſthoc, utpote quo *Pax Osnabrugenſis* concluſa fuit, cœpit FERDINANDUS III. Imperator, Priſtinis Anteceſſorum ſuorum juribus inhærere, atque ſinè ullâ Papalis indulti mentione preces ad Eccleſias Germaniæ direxit. *d*)

a) *Loc. cit. n. XXV.*

b) *Ibid.*

b) *Ibid. n. XXVI. & seqq. usque ad n. XXXI.*

c) *Ibid. à n. XXXII. usque ad n. XLVIII.* Memoratu autem dignum est, quod de MAXIMILIANO II. memorat L. B. de SENCKENBERG in Tractatu: vorläufige Einleitung zu der ganzen in Deutschland üblicher Rechtsgelehrsamkeit ed. Nordlingen 1762. p. 111. §. 86. videlicet: MAXIMILIANUM II. *Imp. cum Pontifice* PIO IV. *ratione indulti primariarum precum uti & ratione Confirmationis Pontificiæ Romanorum Regis Neo electi non ampliùs petendæ specialia Concordata celebrâsse &c.*

d) *L. cit. n. XLVIII.* adde *notam Editoris ibidem.* Fallitur igitur Cl. BRAND Diss. *de jure primariarum precum* & cum illo P. Wolff. SCHMIDT in *Inst. J. E. L. III. p.* 461. dum scribit: à FRIDERICI III. ævo usque ad LEOPOLDI I. tempora Imperatores semper in suis precum literis mentionem fecisse papalis indulti.

§. IV.

LEOPOLDUS anno 1688. Imperator electus, juribus cæsareis antiquioribus innixus *indultum* neque Romæ petiit, neque acceptavit; atque, qui illi in dignitate successit; JOSEPHUS I. Imp. exemplum antecessoris sui strenuè fuit insecutus, & sinè indulto ad Ecclesias Germaniæ preces direxit; *a*) Quamquam verò Romæ ejusmodi precibus sinè indulto datis vehementer sese opposuerint, quin & *inhibitorias b*) Pontifex CLEMENS XI. per Nuntium suum Coloniæ tunc residentem ad Capitula Germaniæ fecerit emanare, verumtamen mox postea Aula romana *media formali Conventione* ipsa concessit, neque indultum postea acceptandum, neque de eo in literis papalibus ad Capitula Germaniæ dirigendis unquam mentionem faciendam esse, cujus *Conventionis* ARTICULUS IV. ità habet: *quod idem* (nempe tunc temporis Romæ Residens Cæsareus ordinarius Orator MARCHIO DE PRIES) *neque indultum primariarum precum acceptare, neque per Sanctitatem suam hoc ipsum cum Capitulis Germaniæ communicari, sed solummodo Breve fieri debeat, quo Beatitudo sua* ABSQUE INDULTI MENTIONE *eisdem injungat, ut, quia differentia de primis precibus Sedem apostolicam inter & Majestatem suam Cæsaream est terminata, illas exequantur, quin in contrarium allegare valeant* QUALEMCUNQUE TITULUM VEL PRÆTEXTUM EXEMPTIONIS, AUT NON USUS, *cum Sanctitas sua parata sit ad constringendum illa ad executionem mediis, si opus fuerit severioribus. c*)

a) Di-

a) Diplomata precum LEOPOLDI vide apud WÜRDTWEIN *l. cit. n. XLIX.* JOSEPHI I. vide *ibidem* n. *L.*

b) *Ibidem n. LI.*

c) Conventio hæc anno 1711. inter CLEMENTEM XI. & Miniſtrum cæſareum DE PRIES tunc Romæ Reſidentem concluſa fuit; ex quibus ad oculum patet, quantum fallatur Jacobus de LADERCHIO Presbiter Congregationis Oratorii continuator Annalium eccleſiaſticorum Baronii *Tom. XXII. p.* 416. *n. XIV.* ità ſcribens: *quàm cùm* JOSEPHUS I. *Electus Romanorum Imperator præter vetuſtiſſimum prædeceſſorum morem, apoſtolica Sede inconſulta, neque antea obtento, quod diximus, diplomate ad quædam Germaniæ Capitula nominationes ſuas direxiſſet, illaque obſtitiſſent, ubi tandem admonitus fuit, & quod res erat, intellexit, ſummâ, quâ pollebat, pietate, apoſtolicum ipſum indultum enixè petiit & obtinuit, & deinde Beneficia vacantia conferre liberrimè potuit*; aſt ex Conventione iſta liquet minimè falli M. DE PFEFFEL Conſeiller de la Legation de France à Ratisbonne, dans l'Abrege de l'hiſtoire d'Allemagne ubi pag. 860. l'Empereur ſe brouille avec le Pape non ſeulement parce que le S. Pere avoit marque une ſorte de partialité en faveur de PHILIPPE V. mais auſſi à cauſe d'une pretention nouvelle du S. Siege, qui ſoutenoit que l'Empereur ne pouvoit exercer le droit des premieres prieres, ſans le conſentement du Souverain Pontife. L'origine de cette pretention venoit de ce que FREDERIC III. avoit demandé le conſentement des Papes avant que de preſenter aucuns Préciſtes (c'eſt ainſi, qu'on appelle les beneficiers nommés en vertu des premieres prieres) les Succeſſeurs de FREDERIC III. ſuivirent ſon exemple jusqu' à FERDINAND III. qui ceſſa de ſolliciter des brefs, quand la Paix de Weſtphalie lui eut confirmè le droit des premieres prieres. Les oppoſitions que la Cour de ROME y mit ſous JOSEPH, ne l'empêcherent ni lui ni ſes Succeſſeurs d'exercer ce foible reſte de leur ancienne puiſſance.

§. V.

Mors Joſephi Imp. eodem anno mox ſubſecuta effecit, ut Conventionis illius effectus fuerit differendus, quare ſuccedente CAROLO VI. novæ adverſus jus cæſareum ortæ quidem ſunt difficultates; verùm illis ſuperatis, quia Imperator ad ſolemnem hanc Conventionem provocavit, Conventio iſta

denuò

denuò confirmata fuit anno 1715, quâ contigit, ut Josephinæ perinde ac Carolinæ preces plenarium fuerint sortitæ effectum, ità quidem ut solum Breve Pontificium ad Germaniæ Capitula emanatum fuerit, *a*) ad prædictas literas inhibitoriales tollendas & annullandas, quin de Collatione aut Confirmatione Pontificia aliquid in publicum proferri tentaretur. *b*)

a) Vide WÜRDTWEIN *l. cit. n. LIII. & LIV.*

b) Neque Conventionem illam sivè pactum à nobis confictum esse dicas, etenim pactum illud existere ipsæ *literæ* FRANCISCI I. Imp. ad Archiepiscopos & Episcopos Germaniæ a. 1747. datæ inferiùs referendæ apertè docent.

§. VI.

Quoniam verò CAROLUS VII. an. 1743. electus (ex causis nemini non ignotis) adversùs jura cæsarea quoad indultum pro conferendis precibus nimium concesserat, *a*) Successor illius FRANCISCUS I. an. 1746. electus statim ab initio sui regiminis in romana Curia declarari fecit, se nec exemplo CAROLI VII. nec aliorum suorum Prædecessorum, sed solùm *Conventioni* sub JOSEPHO I. & CAROLO VI. solemnissimè conclusæ & confirmatæ insistere posse, quare non tantùm omni indulto, sed insimul etiam emanationi Brevis ad Capitula Germaniæ, utpote cujus ratio, cùm nón existerent inhibitoriæ, de facto cessaret, contradictum fuit; cùm tamen Pontifex ab illa emanatione Brevis nullo modo dimoveri potuisset, Imperator ad finem causæ procurandum, formulæ Brevis ejusmodi Pontificii, *licèt invitus*, acquievit, cum protestatione, se Capitulis Germaniæ acceptationem ejusdem nequaquam permissurum esse, si illis in eodem Brevi de indulto aut roboratione Pontificia vel minimum significaretur.

a) Diploma precum CAROLI VII. vide *l. cit. n. LV.*

§. VII.

Verùm Aula romana, rata juribus suis satis consultum non iri, si Brevi duntaxat ad Capitula Ecclesiarum Germaniæ emisso iis recipiendas esse preces primarias inculcaret, quare per Nuntium suum tunc Coloniæ Residentem literis, quæ jura cæsarea lædere multum putabantur, Breve papale Capitulis insinuandum esse duxit; quarum literarum uti & ipsius Brevis exemplaria hic exhibentur.

I. Breve Pontificium seu Epistola Encyclica.

Dilectis Filiis, Capitulis & Canonicis quarumcunque Cathedralium etiam Metropolitanarum & Collegiatarum Ecclesiarum per sacrum Romanum Imperium ubilibet existentium.

Benedictus Papa XIV. dilecti Filii! Salutem & apostolicam Benedictionem. Cum difficultates illæ, quæ aliàs circa Preces, quas primarias vocant, subortæ fuerant, locum in præsens, benedicente Domino, non obtinuerint; nullumque propterea charissimo in Christo Filio nostro Francisco Romanorum Regi in Imperatorem electo Pontificiæ nostræ benevolentiæ argumentum deesse velimus, id vobis nunc notum & perspectum, dilecti Filii, esse æquum ducimus, simulque vos admonere, ut eas Preces, quas de cætero à dicto Francisco Rege, sive vobis, sive aliis quibusvis Collatoribus, seu Collatricibus quorumcunque Beneficiorum ecclesiasticorum per sacrum Romanum Imperium ubilibet existentium pro Beneficiorum hujusmodi, cum primum illa vacaverint, collatione, servatis tamen restrictionibus & exceptionibus solitis facienda porrigi, seu exhiberi contigerit, omninò recipiendas & admittendas esse noscatis. Hæc dum vobis dilecti Filii, significamus, minimè veremur, quin illa pro filiali vestro in nos studio debitæ executioni demandaturi sitis, simulque vobis cœlestium charismatum incrementa ex animo à Deo precamur, ac perpetuum Paternæ charitatis nostræ Pignus, apostolicam Benedictionem peramanter impertimur, volumus autem, ut præsentium literarum transsumptis seu exemplis etiam impressis manu alicujus Notarii publici subscriptis, & Sigillo personæ in ecclesiastica dignitate constitutæ munitis eadem prorsus fides in Judicio & extra illud habeatur, quæ haberetur ipsis præsentibus, si forent exhibitæ vel ostensæ. Datum Romæ apud sanctam Mariam Majorem sub annulo Piscatoris die XXVIII. Novembris MDCCXLVI. Potificatus nostri septimo.

D. CARDINALIS PASSIONEUS.

Literæ D. Nuntii Apostolici.

Perillustres, Nobiles, Generosi ac D^{di} Adm^{dm} D^{ni}.

Placuit Summo Pontifici concedere Imperatori Preces, quas vocant, primarias: ut autem Perillustres, Nobiles, Generosæ Reverendæ Dominationes Vestræ dubitare non possint de hac concessione, edidit Sanctitas sua Epistolam Encyclicam ad singula Capitula Germaniæ, cujus exemplum hisce adjunctum

mitto

mitto ad Perilluſtres, nobiles, Generoſas, ac Reverendas Dominationes Veſtras: quod cum ſit authenticum & prorſus comparatum cum ſuo Originali, non dubito, quin nullà interpoſitâ difficultate ea, quæ in eo continentur, ex omni parte Executioni mandare debeant. Hisce Scriptls exſpectabo Reſponſum, unde mihi liquere poſſit Perilluſtres, Nobiles, Generoſas, ac Reverendas Dominationes Veſtras accepiſſe laudatum exemplum: & intereà ex animo verè ſubſcribor.

Perilluſtres, Nobiles, Generoſi, ac Reverendiſſimi Domini.

Coloniæ 22. Decem. 1746.

Ad omnia officia paratiſſimus
H. Archiep. Laodicenſis
Nuntius apoſtolicus.

§. VIII.

Quanquam Imp. FRANCISCUS I. adverſus Literas iſtas apud Sedem apoſtolicam non tantum ſolemniter ſit proteſtatus, ſed & pro ſatisfactione adverſus illas egerit, intermittere tamen haud potuit, quin ad Archiepiscopos & Episcopos Germaniæ, ad quos præfatæ Literæ Nuntii apoſtolici perveniſſent, ſequentes Literas, Capitulis Eccleſiarum cuique intimandas daret ſequentis tenoris: (*)

Inhibitoriæ Cæſareæ.

Franciscus (Tit.) &c. Relatum Nobis fuit, Archiepiscopum Laodicenſem Coloniæ pro tempore Nuntium apoſtolicum in Literis ſuis ad Capitula Germaniæ de 22dâ nuperi Menſis Decembris aſſerere non vereri, Summum Pontificem *Preces* ſic dictas *Primarias Nobis contuliſſe.*

Non potuit eundem latere, jus mox dictarum precum tanquam perantiquam Imperatorum prærogativam, per ipſos Noſtros in Imperio Prædeceſſores absque aliâ Conceſſione ad Nos delatum fuiſſe, neque is ignorare poteſt, aut debet, quà ratione mentem Noſtram erga Summum Pontificem deſuper explicaverimus, *quem uti pro ſuâ in ſervandis Pactis Religione à tali aſſerto longè alienum eſſe ſperamus* (**) ità & Dilectionem Veſtram hisce benignè requirimus, Capitulis tam Archiepiscopatûs, quam Episcopatuum divinâ Providentiâ eidem concreditorum, ad quæ ſupradictæ Literæ pervenerunt, ſeriam hanc Noſtram Inhibitionem eum in finem quamprimum intimari curare, ut Literas præfati Nuntii Colonienſis nullâ ratione agnoscant, proindeque nec

ex-

expetitum desuper Responsum eidem præstent; quod à perspecto Dilectionis Vestræ pro juribus sacri romani Imperii Zelo suoque erga Nos fidei obsequiique studio præstolantes, Benevolentiæ Nostræ Cæsareæ affectum eidem cumulatissimè confirmamus, datum Viennæ die 27. Januarii 1747.

FRANCISCUS mpp.

Vt. COMES COLLOREDO mpp.

Paulus Antonius Grundl mpp.

(*) Hæ sunt literæ datæ ad Eminentissimum ac Serenissimum nostrum Archiepiscopum Coloniensem CLEMENTEM AUGUSTUM: similis tenoris literas ad Archiepiscopum Moguntinum exaratas refert WÜRDTWEIN *l. cit. n. LVII.*

(**) His verbis evidenter Imperator provocat ad pactum illud inter JOSEPHUM ac CAROLUM VI. nec non CLEMENTEM XI. conclusum, quale enim pactum aliud his verbis indicaretur?

§. IX.

Hæ Inhibitoriæ Cæsareæ mox per Reverendissimos Vicarios Generales Cathedralibus aliisque collegiatis Capitulis ad parendum sinè mora fuerunt insinuatæ; ad quas autem pleraque ex dictis Capitulis responderunt, sese D. Nuntio Literarum apostolicarum receptionem multo quidem ab hinc tempore, sed verbis tamen omnino indifferentibus, & juribus cæsareis ne vel minimum præjudicium adferre valentibus significasse, ceteroquin nihil ardentius cupere, quam ut hac in re, voluntatem & jussa cæsarea exactissimè possent exequi.

§. X.

Rebus his in initio anni 1747 eousque deductis, in Mense Novembris ejusdem anni *clanculum* apparuit desuper typis impressa *Epistola instructiva sanctissimi Domini nostri P.* BENEDICTI *XIV. ad Dominum Archiepiscopum Laodicenum Nuntium apostolicum Coloniæ &c. Gallico simul & Italico Idiomate data 28vâ Octobris* 1747; *a*) Multi quidem tum temporis Epistolam hanc instructivam Papæ BENEDICTO XIV. affictam esse existimabant, imò anno MDCCLVII. omnia eruditissimi illius Pontificis opera in unum corpus redacta fuerunt, atque Tomo XV. f. 86. Epistola illa instructiva fuit inserta, Editor tamen ipse utrum esset labor sui Pontificis, subdubitavit.

a) Vide *Tom. XV. cit. f.* 86. Author illius Epistolæ, totus in eo est, ut ostendat, jus primariarum precum ex indulto Sedis apostolicæ proficisci.

§. XI.

Imperator Augustissimus JOSEPHUS II. gloriosè regnans, jurium suorum Cæsareorum defensor in suis quoque formulis primariarum precum nullam omninò mentionem reddidit cujusdam Indulti papalis, *a*) neque Clemens P. XIII. in literis suis, quas dedit, ut Capitulis Germaniæ insinuarentur, cujusdam Collationis aut Indulti mentionem fecit, neque Excellentissimus D. Nuntius tum temporis Coloniæ Residens literis propriis ad Capitula Archidiœcesis nostræ Coloniensis datis Breve pontificium transmisit, sed potiùs Reverendissimo in Spiritualibus Vicario Generali, ut Breve papale notum faceret, communicavit ceu sequentes literæ testantur:

Copia Literarum Reverendissimi D. Vicarii Generalis Coloniensis ad Capitula datarum 26. Junii 1766.

Cum per Excellentissimum D. Nuntium apostolicum adjuncta Copia Brevis apostolici Sanctissimi Patris Clementis PP. XIII. puncto primariarum precum cum Nobis communicata fuerit in finem, eandem in omnium Archidiœceseos Coloniensis Capitulorum notitiam deducendi; hinc eandem Illustri Capitulo ad . . . in Coloniam communicamus per præsentes, ut juxta ejus præscriptum Sanctissimi Pontificis & Augustissimi Imperatoris voluntatem hac in parte adimplere sciat. Signatum Coloniæ die 26. Junii 1766.

J. P. DE HORN-GOLDSCHMIDT, Vic. *Gen.* mpp.

(L. S.)

J. Dux Protonot. in Spirit. mpp.

Copia adjuncta Brevis apostolici supra mentionata.

Dilectis Filiis Capitulis & Canonicis quarumcunque Cathedralium etiam Metropolitanarum, & Collegiatarum Ecclesiarum per sacrum Romanum Imperium ubilibet existentium.

CLEMENS XIII.

Dilecti Filii Salutem & apostolicam Benedictionem. Cum difficultates illæ, quæ aliàs circa Preces, quas primarias vocant, subortæ fuerant, locum in præsens, benedicente Domino, non obtinuerint, nullùmque proptereà charissimo in Christo Filio nostro Josepho Romanorum Regi in Imperatorem electo, Pontificiæ nostræ Benevolentiæ argumentum deesse velimus,

mus, id vobis nunc notum & perpetuum, dilecti Filii! esse æquum ducimus, simúlque vos admonere, ut eas Preces, quas de cætero à dicto Josepho Rege sive vobis, sive aliis quibusvis Collatoribus, seu Collatricibus quorumcunque Beneficiorum ecclesiasticorum per sacrum romanum Imperium ubilibet existentium, pro Beneficiorum hujusmodi, cum primùm illa vacaverint, Collatione, servatis tamen restrictionibus & exceptionibus solitis, facienda, porrigi seu exhiberi contigerit, omninò recipiendas & admittendas esse noscatis. Hæc dum vobis, dilecti Filii! significamus, minimè veremur, quin illas pro filiali vestro in nos studio debitæ executioni demandaturi sitis; vobisque interim cœlestium charismatum incrementum ex animo à Deo precamur, ac perpetuum paternæ charitatis nostræ pignus, apostolicam Benedictionem peramanter impertimur. Volumus autem, ut præsentium Literarùm transumptis, seu exemplis etiam impressis, manu alicujus Notarii publici subscriptis, & Sigillo personæ in ecclesiastica dignitate constitutæ munitis, eadem prorsus fides in judicio, & extra illud habeatur, quæ haberetur ipsis præsentibus, si forent exhibitæ vel ostensæ. Datum Romæ apud S. Mariam majorem sub Annulo Piscatoris Die XI. Junii MDCCLXVI. Pontificatûs Nostri Anno octavo.

(L. S.) N. CARD. ANTONELLUS.

(L. S.) Joan. Venti, Rev. Cam. Apost. Secret. & Canc.

a) Refert diploma Precum Josephi II. WÜRDTWEIN *l. cit. n. LIX.* MOSER in Tractatu von den kaiserlichen Regierungs-Rechten und Pflichten p. 486. ait: narratum sibi Viennæ à Nuntio Bullam, in quâ facultas primariarum precum concedendarum contineatur, porrigi eamque admitti, sed non referatam ad acta reponi: idémque sub Josepho II. ità contigisse insinuat in dem neuesten Reichs-Staats-Handbuch 1. Theil 2. Buch 2. Kap. §. 3. Verùm assertum illud tanquam ità se habens omnino rejicit.

§. XII.

Ex his antea deductis palam est hodiernum Statum precum primariarum ex parte Cæsaris pacto illi solenni an. 1711. inter *Josephum I.* & *Clementem XI.* concluso atque inter CAROLUM VI. & eundem Pontificem an. 1714. confirmato vel maximè inniti, atque I.) in vim illius pacti Cæsarem Augustissimum jus primariarum precum indulto papali haud debere; II.) Equi-

Equidem pro feliciori juris primariarum precum executione, Breve apostolicum ad Ecclesias & Capitula Germaniæ datum per Ordinarios hodie intimari, sed eâ cautela, ne in Brevi illo ulla cujusdam concessionis aut indulti fiat mentio. III.) In vim illius pacti Pontificem sese obligasse, ut mediis etiam severioribus acceptationem precum urgeret; quin in contrarium allegari valeat, qualiscunque Titulus vel Prætextus exemptionis aut non usûs, seu specialis observantiæ. Corollaria, quæ ex his sequuntur, per se patent. *Tantum de hodierno statu primarum precum ex parte Cæsaris Augustissimi.*

PARS II.

De hodierno vero ac genuino statu primariarum precum ex parte Precistarum.

§. I.

Frequentissimas suscitari controversias Precistis per Capitula Germaniæ, res est plusquam nota; putant enim nonnulla Capitula, si Augustissimo suorum jurium atque libertatum Protectori CÆSARI quoad gratiam precum ab illo concessam, posthabita aliquantulum observantiâ atque consuetudine suarum Ecclesiarum, vel semel ac in minimo deferant puncto, Libertati ecclesiasticæ fieri vulnus pergrande ac insanabile, cùm tamen haud ignoretur, tot bonis juribus ac privilegiis innumeris plerasque Germaniæ Ecclesias esse ab Augustissimis Imperatoribus dotatas, ditatasque, & si *per gratias papales informes* Capitula in suis juribus turbentur, ad *Celsissimum Imperiale Judicium aliquum* veluti sacram eámque unicam Anchoram salvativam properant, ut vulneri illato feratur medium, ceu quotidiana praxis edocet; verùm hæc incidenter tantum dicta esse volumus, qui hac parte altera Dissertionis solùm hodiernum verum & genuinum statum precum primariarum *ex parte Precistarum* considerabimus, quibus videlicet favorabilibus Rescriptis atque Mandatis IMPERATOR Augustissimus precum à se datarum effectus urgeat, ut Precistæ cum plenitudine fructuum ac jurium sine vel minimâ diminutione præbendam, quam optare iis placuerit, consequantur.

§. II.

§. II.

Atque præprimis videamus, quis Precistarum habeatur favor, si à Capitulis, *Precistæ* obstare Statuta suarum Ecclesiarum, prætendatur; hâc in re extat conclusum Senatus I. aulici datum 1737. in causa Precistæ Cæs. *Rothii* contra *Capitulum Vechtense* sequentis tenoris: "bevorab da die... angezogene aber von kaiserl. Majestät nicht confirmirte vermeyntliche Statuta und Gewohnheiten (als welche sonsten jedes Stift bey sich pro libitu in præjudicium tertii einführen, auch die Canonicos ein Eid darüber abschwören lassen möchten) als allerhöchste Reservatum Cæsareum primariarum precum (so der kaiserlichen Majestät gleich von Zeit der Kaiser-Krönung anklebet, weder schwächen, noch weniger in einigen seinen Effectibus über den Haufen werfen können, auch die Natur und Eigenschaft dieses allerhöchsten kaiserlichen Vorrechts mit sich bringt, daß selbiges indistinctè in quocunque mense seinen effectum plenarium quoad dignitatem, personatum, administrationem & officium auch besonders quoad fructuum perceptionem) wann die optirte Præbende, wie hier, fructifera ist) nulla contradictione obstante, bey allen Stiftern jederzeit vollkommen haben müßte, und durch das Senium eines oder des andern Canonici, weder andere solche unerhebende Einwendungen nicht entkräftet werden möge &c. *a*)

a) Refert hoc conclusum AYRER in Diss. *de Jure primariarum Precum* in append. *n*. 48. — Hoc autem conclusum non intellige de Statutis illis, quæ condita sunt NB. *in utilitatem Ecclesiæ*, atque quibus abusus & corruptelæ eliminantur, tanta enim fuit semper & erit constans Religio Senatûs illius aulici, ut contra utilitatem ecclesiasticam communem rescripturus sit nunquam; sed hoc rescriptum capias de Statutis illis, quæ solam utilitatem privatam atque interesse proprium Capitularium veluti objectum respiciunt, atque de temporali perceptione fructuum disponunt, in odium Precistarum — neque distinguas inter Statuta antiquiora jure primariarum precum, atque condita tum demum, quo consuetudine modò jus precum invaluerat. Etenim inanis isthæc distinctio habetur, cùm in principiis Senatûs Imp. aulici jus primariarum precum Majestati cohærens Coronæ Imperiali censeatur coævum. — Conf. WÜRDTWEIN *subsid. diplom. T.* 2. *cit.*

§. III.

§. III.

Atque ideò captu haut difficile erit I.) quâ ratione Precistæ, si, qui fatis cessit, Canonicus simul fuerit Possessor FERCULI, istud cum canonicatu & Præbenda simul adjudicetur; equidem Statuta *a*) Ecclesiarum Germaniæ, in quibus usus ferculorum viget, videntur excludere Precistam, cùm ad immediatum demortui Successorem in ordine fercula devolvantur, atque is in *ferculo* vacante in vim Statutorum exclusis ceteris junioribus sit investiendus; verùm quia ejusmodi Statuta privatum solùm hujus aut illius capitularis canonici interesse concernunt, Concilium Imp. aulicum talem dispositionem statutariam Precistæ præjudicare non sinit, teste concluso in causa: **Gallhausen** *contra Capitulum Ecclesiæ Collegiatæ ad S. Severinum* **in Köln** ergienge den 20. Dec. 1770. am Reichs-Hofrath die Urthel: daß die von dem beklagten Collegiat-Stift zum Nachtheile derer kaiserlichen primariarum precum nach Absterben des Canonici BEY dem mitbeklagten Canonico HAGES gestattete optio *ferculi* aufzuheben, somit derselbe seines widerrechtlichen Besitzes zu entsetzen, zu Erstattung aller diesertshalben von dem Tage der von dem kaiserlichen Precisten geschehenen Option genossenen Einkünften und Nutzbarkeiten anzuhalten, solche dem Kläger (jedoch gegen Abzug derer inzwischen Titulo Patronatûs jährlich erhobenen und dem Kapitel zu restituirenden 24. flor.) einzuhändigen, und derselbe nunmehro alsofort in den Besitz gesagten Ferculi zu immittiren, und darinnen fernerhin ungestört zu belassen seye.

a) *Fercula* consistunt plerumque *in immobilibus* atque de iis STATUTA *Majoris Archidiaconalis Ecclesiæ Bonnensis* ità habent: *Part. II. Cap.* 10. *Tit.* de optione minutarum decimarum, ferculis, pratis & manualibus Artic. 2: "*fercula nuncupantur* illæ Vineæ, *quæ partim intra murum Dominorum quondam appellatum, & extra hic & illic situatæ, partim etiam illis, quæ fortificationi incorporatæ sunt, in Poppelsdorf sitæ & surrogatæ reperiuntur. Similia fercula præbendis presbyteralibus annexa sunt perpetuò & unà cum illis simul conferuntur; de aliis vacantibus ceteri Canonici (penes Ecclesiam tamen actu constituti) imo etiam primâ die incboatæ Residentiæ, salvis defuncti hæredibus annis gratiæ, investiri possunt & solent, non consideratis iis, qui possessione illos antecedunt, sed Ecclesiam nondum accesserunt.*"

§. IV.

§. IV.

Porro II.) ex principio (§. II.) stabilito colligere est, cur precistas *tertio carentiæ anno* ùtùt Statutis Ecclesiarum aut consuetudine *introducto* gravari non permittat Imperator, sed solùm illi carentiæ anno subsint, de quo fructus per Statua cedunt fabricæ Ecclesiæ; hujus rei testis est sequens Mandatum Celsissimi ejusdem Judicii: In Sachen: *Oudart Jo. Ant. Precista Cæsareus contra Decanum & Capitulum Ecclesiæ Collegiatæ ad S. Dionysium Leodii puncto primarum precum &c.* resolvirte der Reichshofrath den 3. Nov. 1769. ein Decret an das beklagte Stift: *ut supplicantem precistam Cæsareum a die finitæ duorum annorum carentiæ, ad fructus, proventus, & emolumenta omniaque utilia & bonorifica præbendæ vi Cæsarearum Precum optatæ indilatè admittat,* NEC TERTIO CARENTIÆ ANNO SUBJICERE *aut gravare præsumat &c.*

§. V.

Quamquam ulterius III.) Statuta Ecclesiarum Collegiatarum Germaniæ velint, ut Dignitates certæ & officia, quandocunque illa vacare contigerit, *non aliter* quàm *viâ Electionis* conferantur, quapropter indubitatum sit, quod sub alternativa mensium in Concordatis Germaniæ non comprehendantur, attamen in vim Literarum Cæsarearum precistæ ejusmodi Dignitates ùtùt electivas optant, atque si contradicatur optio, in Judicio Imp. Aulico sustinetur, ceu colligitur ex Decreto sequenti: In Sachen *Saveur contra Ecclesiam Collegiatam ad S. Opalphum in oppido Lossensi* erkannte der Reichshofrath den 22. Decemb. 1770. an Beklagte ein Decret: *S. Cæsaream Majestatem ac accluso exbibito indignabundè perspexisse, quemadmodum impetratum Capitulum Precistam Cæsareum non solùm in adepta semel possessione optatæ ab ipso cantoriæ & in officio vi illius quietè executo turbare, sed etiam ad novam electionem procedere non reformidaverit: S. Cæs. Majestatem ideò seriò jubere, ut dictum precistam in possessione sua & officio manuteneat, nec ullo modo imposterum turbet, aut à quocunque turbari permittat &c.*

§. VI.

Eadem Precistarum ratio idemque favor habetur hodie penes *Augustissimum* Precistarum *Patronum*, si præbendæ Dignitas e. c. Præpositura vel Decanatus sit annexa: disputant eo in casu Canonistæ, an Precistæ jus sit optandi

præ-

præbendam & Dignitatem simul? altercantibus interim juris sacri Antecessoribus, quorum alii affirmant, negant alii; *a*) Precistæ Dignitas unà cum loco in Capitulo adjudicatur teste concluso J. I. A. de an. 1756. 23. Dec. in Sachen: *Tardii* contra das Collegiat-Stift St. Johann in Costanz fiat Decretum: es habe kaiserl. Majestät aus denen beygeschlossenen exhibitis ersehen, wie daß der kaiserliche Precist Melchior *Tardii*, nach Absterben des daselbstigen Pröbsten und Canonici *Rettigs*, in Gefolg seiner von kaiserlichen Majestät habenden Precum sowohl Dignitatem als Præbendam behörig optiret, das Capitul hingegen diesem zuwider eine anderweite Wahl eines Probsten gegen die kaiserliche Preces vorzunehmen sich unterstanden habe. Allerhöchstdieselben wollten daher nicht nur die attentative geschehene Probstwahl cassiren, sondern auch hiemit dem Capitul anbefohlen haben den kaiserlichen Precist in den vollkommenen Besitz, der durch Absterben des vorigen Probsten und Canonici *Rettigs* erledigten, und von ihm legitime optirten Probstey und Præbend ohne allen Verzug einzusetzen &c. *a*)

a) Cf. MOSER in *Tractat.* von den kaiserlichen Regierungs-Rechten und Pflichten *p.* 505. seq. — Equidem refert BARTHELIUS *ad Tit. de Præb. & Dign. p.* 221. — *Herbipoli in novo Monasterio Vicarium quendam Precistam ex Mandato Cæsareo de novo incipere debuisse, quia inibi consuetudo vigeret, ut Precista semper de novo inciperet.* — Ad hoc Mandatum plures jam Ecclesiæ collegiatæ in Consilio Imp. aulico hactenus provocàrunt, sed fiebat illis exceptio: *Rescriptum illud non à Consilio aulico, sed privatim emanasse*: ità nempe secundùm principia Judicii Imp. aulici consuetudo precistis odiosa haud toleratur.

§. VII.

Ne porro precistæ in vim verborum: *cum plenitudine Juris Canonici & perceptione fructuum*: quæ literis precum inserta reperiuntur, quidquam fructuum & reddituum beneficialium detrahatur, non sinit Augustissimus, Beneficium in odium precistarum pensione aliquâ gravari, ùtut idem Beneficium ipsum vivente antiquo possessore pensionis oneri fuerit obnoxium; eruitur hic precistarum favor ex concluso sequentis tenoris; In Sachen *de Verschuyl* contra *Labey* Ægidium & Franciscum puncto primariarum precum, beschlosse der Reichshofrath den 29. April 1774 1) ein Decret an

an die Gebrüdere *Labey* de non impediendo nec turbando Impetrantem in libera ac omnimoda perceptione fructuum præbendæ ab eodem vi primariarum precum optatæ, ſub comminatione, decernendarum alias contra eos ordinationum pœnalium &c. 2) ein Decret ad Capitulum B M. V. Moſacenſe: *ad ſacram ſuam Cæſaream Majeſtatem Canonicum de Verſchuyl querelas detuliſſe, quod per Mortem Jodoci Goyens vacante, ac impetrante vero vi primariarum precum optata Præbenda, Fratres Ægidius & Franc. Labey, ſub prætextu penſionis, per transactionem inter memoratum Goyens & Ægid. Labey dictæ præbendæ impoſitæ, ipſi magnam fructuum partem percipiant: cùm verò ſacra Cæſarea Majeſtas ejusmodi abuſum*, minimè autem in præjudicium preciſtæ, *indulgere poſſit, eandem &c. jubere ſimul Capitulum, ut omnes & ſingulos optatæ à Preciſta Præbendæ annexos fructus eidem libere relinquat, ac de his nec minimum ad manus Fratrum Labey pervenire permittat.* 3) Wurde dem Herrn Biſchofen zu Lüttich reſcribirt, dieſes zum Vollzug zu bringen.

§. VIII.

Quanquam maximus in jure ſacro communi reperiatur favor juris patronatûs Laici, ut ſub Reſervationibus nullatenus comprehendatur, neque illi derogari queat, ſaltem ex Doctrina romanæ Curiæ, ſi nulla juris patronatûs ejusdem in Literis fiat mentio, imo etſi in *Capitulatione Cæſarea a) Art.* 14. §. 1. disponatur: Auguſtiſſimum jura patronorum adverſus læſiones defenſurum eſſe, hodie tamen jus patronatus Laicum cedere debet ſupremo patronatûs juri cæſareo, ceu evincitur ex Reſcripto ſequenti: In Sachen: *Knechtel* contra das Collegiat-Stift ad B. M. V. zu Schwäbiſch-Gemünd, puncto primariarum precum, wurde der Supplicant den 12. Dec. 1769. vom Reichshofrath angewieſen, die kaiſerliche Preces ſonderſamſt dem Magiſtrat, als Collatori Ordinario behörig zu inſinuiren. 2) Reſolvirte der Reichshofrath den 1. Auguſt 1770. mit Verwerfung des Magiſtrats unſtatthaften Einwendens, ein Reſcript an denſelben: den Preciſten bey einem ſich ergebenden Caſu vacaturæ, auf deſſen Anmelden, zu dem wirklichen Beſitz und Genuß einer Cardinal-Präbend unà cum annexis emolumentis zuzulaſſen.

a) Ex his cape: quòd verba Capitulationis cæſareæ, in quâ ſpondet Auguſtiſſimus, ſe defenſurum, jura privilegia, conſuetudines, obſervantiam Eccleſiarum Germaniæ & Patronorum intelligenda ſint: *ſalvo Reſervato ſupremo Jure Cæſareo Primariarum Precum.*

§. IX.

Gravior videtur difficultas, *de Præbendis Gratiæ*, an illæ subsint juri precum, ut, si vacaverint, à precista optari queant? præprimis verò paucis notandum est, quod Præbendæ gratiæ sint *Beneficia Authoritate legitima superioris Juri Ordinariorum Collatorum subtracta, atque in alium e. c. Academiam vel Collegium translata*; ejusmodi præbendæ gratiæ existunt propriæ Universitati Coloniensi cui BONIFACIUS P. IX. a. 1394. proprium esse voluit canonicatum tum in Ecclesia Metropolitana, tum in quàlibet Collegiata, qui sub nomine *primæ gratiæ* hodie veniunt, eò quòd EUGENIUS IV. a. 1437. *alterum* in qualibet Ecclesia Colon. canonicatum Universitati concesserit, qui præbenda dicitur *secundæ gratiæ*; Demum PAULUS IV. a. 1558. subtractos Eminentissimo nostro quà indultario aliàs, tres menses *Martium*, *Julium* & *Novembrem* eidem Universitati assignavit, quæ *gratia* exinde *tertia* dicitur *a*) præbendas triplicis hujus gratiæ non subesse juri primariarum precum contendit H. J. BARTMAN Diss. de Jure cæsar. primariarum precum; nos ne ab instituto nostro recedamus, statum solum hodiernum *b*) misso puncto juris precistarum quoad præbendas gratiæ adferemus.

a) Mirè variavit tempus ad quod hoc indultum tertiæ gratiæ hactenus fuit limitatum. PAULUS IV. primus *ad triennium* solùm concesserat; quem secuti sunt PIUS IV. & V. ac GREGORIUS XIII. hic primò *ad quinquennium* dedit; SIXTUS V. ejus Successor *ad quadriennium*: — CLEMENS VIII. PAULUS V. GREGORIUS XV. URBANUS VIII. INNOCENTIUS X. denuò dederunt *ad quinquennium*; ALEXANDER VII. primò *ad quinquennium*, secundò *ad triennium* & tertiò *ad quadriennium* prorogavit. — Reliqui omnes denuò *ad quinquennium*; BENEDICTUS XIII. primus fuit, qui *ad septennium*; CLEMENS XII. limitavit denuò *ad quinquennium*: Benedictus verò XIV. & Pontifices ceteri *ad septennium* usque — in omnibus autem indultis apostolicis legitur hæc Clausula: *sinè præjudicio venerabilis Fratris moderni & pro tempore existentis Archiepiscopi Coloniensis* — quæritur incidenter: quis sit effectus hujus Clausulæ? hæc Clausula est *Salvatoria* Juris, quod EMINENTISSIMI COLONIENSES ante primum Indultum PAULI IV. Universitati concessum exercuerunt.

b) Jam

b) Jam olim controversiam fuisse exortam inter precistam & provisos ab Universitate Coloniensi, paret ex epistola MAXIMILIANI II. Imp. ad PIUM V. data quam ex originali adfert Jacobus de LADERCHIO *Cong. orat. Presbyter cont. annal. Baronii Tom. XXII. p. m.* 254. quæ, utpote *à cit. Authore Coloniensi* omissa huc transcribitur: *post officiocissimam commendationem filialis observantiæ continuum incrementum. Cùm præter expectationem nostram, imo & contra omnem rationem & æquitatem acciderit, quòd Rector & Provisores seu Defensores Universitatis seu studii generalis Coloniensis... Prætextu cujusdam apostolici Indulti nobis sese opposuerint, & impedimentum inferre conati sint, in præsentatione & executione Precum nostrarum primariarum, seu regalium, quas personis quibusdam gratis & benè meritis, pro antiquissimo Jure, à divis Prædecessoribus nostris Romanorum Imperatoribus ac Regibus devoluto, atque etiam post nostram Romanam Electionem per Prædecessorem S. V.* PIUM IV. *felicis recordationis approbato & confirmato, haud ita pridem contulimus ac dedimus; iidem Rector & Provisores... Declarationem & Confirmationem ejusmodi prætensi Indulti à S. V. requirere atque ut Jus nostrum isthic in dubium & controversiam vocetur, operam dare &c.*

§. X.

Quoad præbendas *primæ & secundæ gratiæ a*) equidem Augustissimus Imperator quà *supremus studiorum per Germaniam Protector* una ex parte non sinit ejusmodi Beneficia conferri aliis, *quàm qui Professores actu docentes fuerint*, ceu duo conclusa Celsissimi Judicii Imp. aulici occasione controversiæ sub JOSEPHO II. gloriosissimè regnante enatæ, emanata docent, *unum* in Sachen **von Buschman** contra **Stierz**, de 4. Jul. 1765 *alterum* in Sachen *Broel* contra *Meer* de 22. Nov. 1765. quæ utpote in Dissertatione Coloniensi cit. integra relata huc transumere supervacaneum ducimus; ast verò alterâ ex parte Imperator, si precista iis qualitatibus, quas præbendæ tales gratiæ requirunt, fuerit instructus, urget, ut precistæ & non alteri illa Beneficia cedant, ceu ostenditur ex Rescripto ad Universitatem Coloniensem data de 24 Nov. 1747. quod ab Authore Coloniensi omissum an ex industria an casu? adfert MOSER in Tract. von den kaiserl. Regierungs-Rechten und Pflichten 2. Theil p. 501. Ihro kaiserl. Maj. hätten mißfälligs vernommen, was Maßen sich dieselbe unterfangen

gen den kaiserl. Precisten von Geyer contra Jus anterius primariarum precum des von Wiesenberg erst unnöthiger Dingen wieder zu erwählen, und sub prætextu NB. eines allzuweit gehenden Indulti Pontificii Alexandri VI. de an. 1492. dem Höchsten kaiserl. reservato primariarum precum und dem Juri quæsito tertii ohne verantwortlichen Abbruch und Nachtheil zuzuziehen: wann nun Jhro kaiserl. Maj. solches nicht anderst, als eine nichtige und ahndungswürdige Anmaßung ansehen könnten &c. & *mens. Jul.* 1748. Nachdeme sie, Universität, in ihrem allerunterthänigsten Bericht an kaiserl. Maj. von selbsten verschiedentlich anerkannt, daß sie NB. die kaiserl. Preces auch in den ihr durch päbstliche Bullen überlassenen Präbenden anzunehmen schuldig seye, auch solches bey allen Fällen gethan habe: so verstehet sich vonselbsten, daß sie den Precisten blos nach dem Innhalt des diplomatis primariarum precum und des darinn enthaltenen Befehls nominiren und præsentiren könne, und solches auch in dieser Absicht bey dem von Geyer wirklich gethan &c.

a) Quoad præbendas tertiæ gratiæ Resolutum cæsareum novissimum nobis communicatum non habemus; casu tamen emergente putemus, facilè inhærendo hodiernis principiis Cels. Judicii Imp. aulici precistæ præbendam tertiæ gratiæ adjudicatum iri ex causa indulti satis nota, tum quoque, quòd ante indultum illud tertiæ gratiæ supremum Reservatum Jus precum fuerit exercitum, cui nullibi est derogatum; miramur verò Authorem Coloniensem *Diss. cit.* docuisse, indultum illud *tertiæ gratiæ* in Conc. Tridentino fuisse firmatum: videl. *Sess. 5. C. 1. de Ref.* cùm tamen oppido constet *Sessionem* illam fuisse habitam *an.* 1546. *die 8va Mensis Aprilis*; indultum verò illud concessum primò fuit an. 1558. quomodo autem indultum *nondum existens* confirmatum dici possit, capere haud possumus.

§. XI.

Quæ foveat sensa Senatus Imperii aulicus quoad facultatem *resignandi* & *permutandi* Beneficia ecclesiastica, inquiramus, & quidem *facultatem resignandi* quoad concernit, passim convenit, Beneficia ecclesiastica resignari non posse, præsente precista, atque uti refert Cl. Dürr *a*) postquam Franciscus I. contra Resignationes in favorem in præjudicium precistarum factas querelas detulit ad Benedictum XIV., hic declaravit Imperatori, quod

quod nolit imposterum acceptare Resignationes in favorem factas.. extante adhuc precista Imperiali necdum proviso; quinimo non desunt *conclusa* Judicii Imp. aul. quibus ejusmodi Resignationes in favorem, nolente precista, *factæ*, eodem instante in nihilum redigebantur. Quò spectat conclusum de an. 1751. 22. Oct. ad Ecclesiam S. Joannis Evangel. Leodii apud MOSERUM in Tract. von den kaiserl. Regierungs-Rechten und Pflichten *p*. 505.

a) Diss. *de Beneficio Authoritate Episcopali legitimè permutato ad effectum primariarum precum haud vacante*. Mog. 1765.

§. XII.

Verùm num præsente adhuc Precistâ, *permutatio* quoque *Beneficiorum*, uti resignatio sit prohibita? majorem patitur difficultatem. Etenim strenuum contra precistam vindicem pro facultate permutandi agit Celeb. DÜRR l. c. ex motivis sequentibus: 1) ex jure canonico communi *a*) *Beneficia permutantibus præcisè sunt conferenda*: & quidem 2) *licet in Diæcesi aliqui Authoritate apostolica Beneficia proximè vacatura expectant*; igitur 3) etsi etiam Authoritate cæsarea aliqui habeant expectativas, cùm hæ Expectativæ cæsareæ maximam habeant analogiam cum expectativis pontificiis, atque harum occasione & cum his fuerint natæ; denique 4) modus obtinendi Beneficia per Preces Cæs. spectat tantùm ad modos consuetudine introductos, qui non præfertur modo permutandi jure communi stabilito, 5) accedit unanimis ferè Catholicorum quàm Protestantium sententia contra Precistam; verùm his non obstantibus extat *de permutationis casu* conclusum de an. 1753. die 9. Jul. in causa Joannis Bapt. *van der Driesche* contra H. R. *Moreau* & Sebastianum *de Sluse* puncto primariarum precum sequentis tenoris: *cum inclusione exhibiti de præsent.* 18. *Jun. a. c. rescribatur D. Cardinali Episcopo Leodiensi*, "*S. C. Majestatem* „*primas Preces in Ecclesia Collegiata S. Bartholomæi Leodii J. B. von* „*Driesche fuisse infirmatas*, *cùm nuper Sebastianus de Sluse ejusdem Ecclesiæ* „*primariarum precum à D. Carolo VII. sibi collatarum*, *Beneficio Scholasticus & Canonicus Canonicatum & Scholastici munus*, *cessis sibi à* „*R. Moreau Beneficiis ecclesiasticis*, *permutâsset*, *Sebastiani de Sluse* attentata permutatione canonicatum & Scholastici munus vacâsse, Joannem „von der Driesche competente sibi primariarum precum jure ea optâsse, „quare S. C. Majestatem Domini Cardinalis Episcopi æquitati confisam eun-

„dem

„dem jubere, ut J. B. von der Driesche contra S. Sluse & R. Moreau „machinationes protegat in capienda Possessione Scholastici muneris & cano„nicatus eo præsto sit, & qui S. C. Majestati optemperaverit in termino „duorum mensium humillimè S. C. Majestatem informet." Neque ab hac opinione ex principiis suis Senatus Imp. aulicus sese dimoveri sinit, & quidem 1) quòd in præjudicium reservati juris supremi cæsarei jus commune nihil statuere possit, nec velit; cùm enim jus primariarum precum sit *jus singulare*, non venit sub prohibitione generali; quia igitur permutationes prout hodie fiunt ex causa solùm commoditatis nocent precistis, non attenditùr prohibitio juris communis utpote generalis; inde 2) Senatus Imperii aulicus non patitur; preces primarias confundi cum precibus & expectativis pontificiis, quibus Papa in favorem permutantium præjudicare potuit, quia suæ erant expectativæ, in præjudicium autem precistarum disponendi facultas negatur Pontifici. Quod ex eodem fonte profectæ sint preces cæsareæ, ex quo manârunt expectativæ pontificiæ pariter negatur à Senatu I. aulico, quia Jus precum fundatur in supremo Advocatiæ Jure, quod Majestati indivulsè cohæret; inde neque passi sunt Augustissimi, dum in Concordatis & Conc. Tridentino expectativæ pontificiæ uno ictu fuerunt abolitæ, quidpiam statui in præjudicium Juris primariarum precum, inde omnis ruit analogia intér expectativas pontificias utpote hodie abolitas & cæsareas solidè adhuc subsistentes; negatur porrò modum precum ex sola consuetudine proficisci seclusâ Majestate, cui supremum Jus advocatiæ adhæret. — Demum neque attendunt, quidquid pro Capitulis affectu & præjudicio pleni scribant Canonistæ, sed quid principiis, quibus supremum hoc reservatum cæsareum apud J. I. Aulicum innititur, sit conforme; hæc fundamenta Celsissimi Senatûs pridem advertit Cl. BRAND Diss. de precibus primariis docens: *Scriptoribus* (qui affirmant permutationem fieri posse in præjudicium Precistæ) *tutò me non committerem, siquod Beneficium haberem, illudque vel permutare vel resignare in favorem tertii præsente adhuc Precista, qui litem facilè mihi movere posset & NB. non sine ratione; nam si id liceret, in fraudem Juris primariarum precum resignationes fieri possent, hinc tutius longe est, expectare, usque dum Precistæ Beneficium aliud vacans collatum sit.*

o) *Clem. un. de rer. permut. & cap. un. de rer. perm. in 6.*

§. XIII.

§. XIII.

Quod si Ecclesia hactenus in Imperio germanico extiterit libera exercitio Juris primariarum precum, adeò ut hactenus nullus apud eam precista cæsareus apparuerit, atque nihilominus nulla libertatis illius ratione habita AUGUSTISSIMUS Preces ad præbendam primò vacantem in illa Ecclesia largiatur, quis erit Status hujus novi precistæ? nunquid de jure patietur repulsam? id equidem videri posset, ex eo, quòd Jus primariarum precum limitatum videatur, ad observantiam & consuetudinem antiquam; ubi ergo consuetudo Juris precum locum non habet, precistæ pulsanti clausum manebit ostium. Verùm hanc consuetudinem non obstare precistæ in principiis Judicii Imperialis aulici patet ex Resoluto cæsareo: In Sachen von Lilien zu Knippenburg Freyherr, Namens seiner Tochter, contra das adeliche freyweltliche Stift Stopenburg, puncto primariarum precum, erforderte der Reichshofrath den 6. Jul. 1772. des Stifts-Bericht. Als dieser eingelangt ware, sprach der Reichshofrath den 1. Jun. 1774. mit Verwerfung sämtlicher von dem beklagten Stift gegen die verliehene kaiserliche Preces primarias gemachten unstatthaften Einwendung, werde nunmehro demselben anbefohlen, sothane kaiserliche Preces ohne weiteres anzuerkennen, sofort die kaiserlichen Precisten wie zur option einer erledigt werdenden Präbende, also und sofort auch zu Abführung der nach dortigem Herkommen erforderlichen Adelsproben zuzulassen. &c. — Cui accedit aliud conclusum: In Sachen *Nau* contra das Collegiatstift zu unserer Lieben Frauen in Worms erkannte der Reichshofrath den 11. April 1775. ein Decret an den Probsten dieses Stifts: die dem Imploranten von kaiserl. Majestät ertheilte primarias Preces behörig zu respectiren, und ohne Weigerung anzunehmen, so nach denselben seiner Zeit in Optirung der sich nächstens erlädigten Präbende nicht zu behindern, auch sämtliche indessen verursachte Kosten und Schaden ihme zu ersetzen. &c. — Atque hæc conclusa innituntur pacto illi solemni an. 1711. concluso & an. 1714. confirmato (§. IX.) vi cujus ipse adeo Pontifex promittit, se omnibus mediis curaturum, *ut* inter alia *Preces primariæ executioni dentur, quin in contrarium allegari valeat, qualiscunque titulus aut prætextus exemtionis aut* NB. NON USUS. — Hæc si attentiùs considerentur, haut credimus esse verisimile, quod scribit Cl. DÜRR *Diss. cit. C. II. in notis* lit. *b*) videlicet: *nonnulla Capitula Germaniæ hactenus Precibus libera, solùm ad captandam Benevolentiam Cæsaream primarias Preces novissimis temporibus acceptâsse.* &c.

§. XIV.

§. XIV.

Equidem plura alia adhuc superessent, prorsus digna, quæ adferrentur; verùm urgente temporis brevitate, jubemur, ut, quæ hactenus de hodierno vero ac genuino statu primariarum precum ex monumentis fidei dignis adtulimus, concludamus; præsertim, quod ex principiis adlatis particularia cetera facili negotio eruantur. Quodsi sint Ecclesiæ, denuò repetimus, quæ exercitio hujus Juris sese gravatas esse putant, non reluctamur, si illi ordinaria tentent Juris remedia eaque legibus Imperii consona, quodsi causa cadant, cogitent, alia esse eaque justa Senatûs Imperii aulici principia; quod verò libertates suas sint vindicaturæ, neque tunc inviti sumus, etenim non inpræsens jus definire, sed Statum hodiernum primariarum precum tum *ex parte Cæsaris* tum *Precistarum* adferre constituimus

TANTUM.

XV.
DISSERTATIO
JURIS ECCLESIASTICI PUBLICI
DE
VERO AC GENUINO STATU HODIERNO ASYLI.
DEFENDENTE D. FRIDERICO MARTIN BONNENSI.

PRÆFATIO.

Quodsi themata Juris ecclesiastici publici sint, quæ mille dubiorum & controversiarum maximi etiam momenti occasio extiterunt, quibus non privati solùm, sed integra Dicasteria, Reges, Principes fuêre involuti, illorum numero meritò adcenseri debet thema: *de Asylo.* Hoc enim, experientià teste, tantos motus suscitavit, ut crederes una ex parte totam corruere Christi Ecclesiam, nisi *Asylum* extremis, quæ excogitari modò possent, remediis sustentaretur; ex altera verò parte crederes totam perire Rempublicam, si Asylo in illa præbeatur locus; quamvis tantus Authorum numerus ad Asylum delineandum manus adposuerit, ut referre illos vix sit possibile, tollere tamen dissidiorum radicem potuerunt necdum, quâ ratione igitur nos de Asylo differentes effectum istum sperabimus? non speramus ex nobis, quia effectus iste non est dependens ex arbitrio privati, sed Legislatorum, qui rectam statuere possunt normam Asyli. Quare, dum de Asylo scribere, constituimus, solùm statum hodiernum, verum tamen illum genuinum, in quo Asylum nunc versatur, adferemus. Sit igitur

§. I.
Quis est Status hodiernus Asyli QUOAD ORIGINEM suam considerati.

In Radicem Dissidiorum, quæ occasione Asylorum hactenus enata sunt, siquis investiget, deprehendet, ferè unicam & solam esse in eo sitam, quòd *vera* Asylorum *Origo* novem Ecclesiæ Sæculis ultra disputata fuit, inte-

integrâ Decretaliſtarum Copia acerrimè prætendente, quòd *Aſyla* debeantur *Juri divino*; aliisècontra, qui in antiquitatis monumentis atque Hiſtoriâ magis verſati ſunt, ſtantibus pro eâ opinione, quòd *Aſylum* ſit donum *ex gratia* & *munificentia Principum* proficiſcens tantùm; hæc ultima opinio, utpote priori illâ prædominante, diu ſuccumbere viſa fuit, donec hocce præſertim Sæculo triumphante veritate prior illa victas tandem dedit manus, atque, *Aſylum deberi munificentiæ Principum*, in Academiis nobilioribus Germaniæ vox ferè & Doctrina unanimis facta fuerit, ceu *Elementa Juris eccleſiaſtici germanici* pro erudiendis in veritate animis hactenus edita teſtantur *a*).

a) De RIEGGER Vindobonenſis Inſt. J. E. P. III. à §. 848. ſeq. — Ant. SCHMIDT Prof. olim Heidelbergenſis *Inſt. J. E. T. I. p.* 422. — P. OBERHAUSER Ord. S. Bened. *Prælect. Can. T. II.* ad Tit. *de Immun. Eccleſ.* — P. SCHRAM Benedictinus Banthenſis *Inſtit. J. Eccleſ. Tom. II.* §. 573. *Schol.* 2. — P. Wolffgangus SCHMITT Franciſcanus Fuldenſis in ſuis *Inſtit. Jur. Eccleſ. Lib. III. Tit.* 52. *à* §. *IV. ſeq.* — cetera. Quibus accedunt Diſſert. noviſſimæ in Germania editæ *de Aſylo.* cf. Ant. SCHMITT *Theſ. Jur. Eccleſ. T. V. Diſſ. VII. & VIII.* van ESPEN Diſſ. canonica *de Aſylo Templorum* edita denuo à Cl. Ss. Canonum Anteceſſore Vindobonenſi EYBEL 1774. *Collect. Diſtrib.* &c. — Hæc ſcripta, ſi in Germania de Aſylo ſit quæſto, evolvenda ſunt, atque ſanioribus inſtruentur hâc de re principiis ILLI Germani, qui pro caſu obvio reſolvendo, Authores extraneos, e. c. FERRARIS FRANCISCANUM Italum, conſulere conſueverunt, integra quandoque Dicaſteria & Principes ipſos graviſſimis in Eccleſia diffidiis involventes, dum jus eccleſiaſticum extraneum cum jure ſacro germanico turpiter commiſcent.

§. II.

CONTINUATIO.

Inter cetera verò adferri hìc meretur non laudanda ſatis SYNOPSIS *a*) *Juris eccleſiaſtici publici & privati, quod per terras hæreditarias Auguſtiſſimæ Imperatricis* MAR. THERESIÆ *obtinet*, edita, jubente eâdem Auguſtiſſimâ, Studio Reverendiſſimi atque incomparabilis Viri D. RAUTENSTRAUCH Abbatis Ord. S. Benedicti, Vindobonæ an. 1776. quæ *p.* 35. ſeq. *Aſylum* à ſolis Imperantibus eſſe conceſſum ſtatuit, atque, poſtquam opinionem antiquam, quæ Aſylum tribuit Juri divino ceu fonti, attulerat, ait:

ait: *ità quidem olim philosophabantur. At bodiè Philosophia, quæ majoris gratitudinis sit, utimur & quantulumcunque immunitatis superest, illud ex Beneficio Principum habere nos grati recognoscimus* &c. ut verò hæc genuina de Asyli origine principia, eliminatis antiquis, triumpharent penitus, Eadem AUGUSTISSIMA eodem anno *5tâ Octobris* ordinavit in modum sequentem: *b*) daß die auf allerhöchste Befehl herausgebene *Synopsis Juris ecclesiastici* &c. zur Richtschnur genommen, und bey allen Disputationen, welche sowohl auf österreichischen Universitæten und Lycæis, als auch in Klöstern würden gehalten werden, zu Grund gelegt werden sollte &c. Neque hic stetit sanctissimus pro veritate propaganda in commodum Ecclesiæ & Reipublicæ ejusdem Augustissimæ Imperatricis Zelus, sed insimul eodem anno Lege publica pænali *c*) sancivit: daß alle Clerici sowohl Sæculares als Regulares bevor sie die Ordines sacros erhalten, aus dem Jure ecclesiastico & privato examinirt werden sollten.

a) Digna sunt, quæ de Synopsi illa inquit Cl. SCHOTT, unpartheyische Critik über die neueste juristische Schriften 74. Stück. 8. Band p. 431. 1777. die Sätze aus dem Kirchenrechte, über welche man bey öffentlichen Disputationen auf den hohen Schulen in östreichischen Erblanden zu streiten pflegt, waren bisher oft von der Beschaffenheit, daß sie zu bittern Beschwerden und Zänkereyen Anlaß gaben. Um diesem Uebel abzuhelfen, ist auf allerhöchsten Befehl gegenwärtige Synopsis von dem berühmten und verdienstvollen Herrn Abt **Rauttenstrauch** in der Absicht entworfen worden, daß in Zukunft in den dortigen Universitäten und Klöstern zu öffentlichen Disputationen über das Kirchenrecht keine andere, als aus diesem Vorrathe gewählte Sätze gebraucht werden dürfen. &c.

b) Extat hoc ordinatum in ACTIS *Historico-Ecclesiast. nostri temporis* XXI. Theil ed. Weimar 1777. N. I.

c) Vide *ibidem*.

§. III.

CONTINUATIO.

Fundamenta verò, quæ Asyli originem ex Beneficio Principum descendere *ad acribiam* usque commonstrant, paucis hæc accipe: Primis Ecclesiæ temporibus præcipuè Seculo IV. Episcopi apud Principes *Preces suas* interponebant pro reis, ad loca sacra confugis, ex Authoritate & arbitrio Principum

cipum tum pendebat, num Precibus Episcoporum deferrent, an verò exigente justitia in Malefactores animadverterent: *debeo Beneficiis tuis*, ait S. AMBROS. *Ep.* 42. *ad* THEODOS. *Imp. quibus me petente, liberasti plurimos de Exiliis, de Carceribus, de ultimæ necis pœnis*: subin Imperatores Leges ferebant inhibentes suis justitiæ ministris, ne pœnis ordinariis subjicerent reos ad sacra loca confugas — Subin Imperatores Antecessorum suorum Leges circa Asyla iterum abrogarunt aut limitarunt, alii iterum restituerunt; quodsi aliquando prioribus temporibus etiam in Synodis conditæ sunt Leges circa Asyla, eas semper *de consensu* vel etiam suggestione Principum factis fuisse legimus; occasione Decreti Gratiani, qui falsas & spurias merces Isidori suo Decreto inseruit, Decretalistæ Asylum potestati Ecclesiæ subesse atque ex Jure divino derivare cœperunt, quibus erroribus innixi Pontifices Leges circa Asylum ferendas sibi solis reservatas esse putabant, &c. quæ aliaque plura refert VAN ESPEN *Dissert. Canon. de Asylo Templorum l. cit.* a)

a) Cf. de RIEGGER. *l. cit.*

§. IV.

Quis est Status Asyli hodiernus QUOAD ILLIUS LIMITES.

Quod si *Asylum* ex origine sua debeatur unicè Concessionibus Principum non est dubium, quin illud quoque eatenus Potestati *Principis* subsit, ut is, exigente Reipublicæ Bono, statuere queat Limites Asylo, etiam contra receptos Canones, qui aufferre Jus majestaticum Imperantis aut illud restringere nullatenus potuerunt; neque hanc Principum Authoritatem Christus Dominus ullibi in Lege nova minutam voluit aut labefactatam — Die Heiligkeit des Ortes, ait SONNENFELSIUS **Grundsätze der Polizey** §. 329 *p.* 406. wird niemand in Zweifel ziehen: aber wird diese Heiligkeit verletzet, wenn der Missethäter zur Straf gezogen wird? ist der unermeßliche Herr, dem die Kirchen geweyhet sind, weniger der gerechte Richter, als der gütige Erbarmer? hat er, der uns die Barmherzigkeit gegen Nebenmenschen anbefohlen, nicht auch zugleich den Fürsten Gerechtigkeit gebotten?... Mehr: was haben die Diener des Tempels mit den Königen, welche Tempel widmen gemeinschaftliches? welches Antheil haben sie an der Ausübung der Gerechtigkeit, die ein Recht der Fürsten ist, für welche sie zu bethen haben.

§. V.

§. V.

CONTINUATIO.

Atque per IMPERANTES in plurimis Regnis *bodie* statutos esse Limites Asylo arctissimos deprehendimus — *In Gallia* usus & consuetudo Asyli perduravit usque ad annum 1539, quo FRANCISCUS I. (quia experientia docuerat, multiplicari etiam enormissima & perniciosissima Crimina ob impunitatem, quam criminum rei per confugium ad Ecclesias se obtenturos sperabant,) edita Constitutione artic. 66. declaravit, *quod, dum per judicem fuerit datum Decretum apprebensionis contra accusatum de Crimine, vel debito Civili, poterit extrabi ex loco immunitatis, cujuscunque fuerit conditionis*; *ad quam Constitutionem docet* BOETIUS *Decis.* 103. *in omnibus Criminibus atrocioribus posse criminosum extrabi ab Ecclesia & per judicem secularem extrabitur sinè Autboritate Episcopi*; ad eam porro Constitutionem docet FEVRETIUS celeb. Scriptor Gallus: *si Judex ecclesiasticus interdiceret extractionem rei Criminis ex loco immunitatis Judici seculari, atque* NB. *censuram minaretur ob factam banc extractionem ex Decreto Judicis secularis, posset à Decreto Judicis ecclesiastici appellari tanquam* AB USU: Porro illam Constitutionem Regni Gallicani considerans eruditissimus THOMASINUS *de V. & N. E. Discipl. P. IV. L. II. C.* 88. ait: occasione hujus Constitutionis obliquè & sensim labefactata esse Asyla Gallicana, *neque Ecclesia Gallicana, magnopere sibi laborandum censuit ad defensionem Asylorum sacrorum, quorum jam fructus non ille erat, qui olim, optatissimus, pœnitentiæ publicæ liber usus, sed ille potiùs tristissimus, Scelerum impunitas a).*

a) Adde van ESPEN *l. cit. Cap. III.* — Igitur in Gallia hodie facta est Magistratui civili copia reos comprehendendi in ipso Asylo, & dijudicandi, utrum donandi sint Beneficio Asyli & restituendi Ecclesiis, casus autem rarissimus est, ut rei extracti restituantur. Impudens autem & injuriosus Regno Gallicano calamus est P. ZECH Professoris Ingoldstad. Diss. *de Asylo* ed. 1761. dum §. 192. *lit. b*) In notis docet, quòd *bæc Galliæ Consuetudo adscribenda sit gravissimis illius Regni cum romana Ecclesia ac Summo Pontifice Scbismatis*: qualiter enim & quando Regnum illud extitit *Scbismaticum?* Dissidia illi Regno fuisse cum Pontifice, dum turbata fuere illius Regni jura & libertates, novimus, sed propterea schismaticum fuisse dici nequit.

§. VI.

§. VI.

Continuatio.

Porro ex causis gravissimis, quòd multiplicarentur delicta spe Asyli & impunitatis inde consequendæ anno 1776. prodiit Ordinatio Augustissime Imperatricis pro Ditionibus Austriacis, multum restrictiva Asyli, atque inter alia inibi decernitur: *solas Ecclesias, non claustra Monasteriorum imposterum gaudere Beneficio Asyli*, atque tanta delictorum copia à Beneficio Asyli excluditur, ut paucissima supersint delicta, quæ Asyli Benefico defenduntur. — In Hispania magis hodie restrictum est Asylum, adeò, ut in qualibet civitate *uni* solùm *Ecclesiæ* ab Episcopo designandæ relictum sit Asylum, cæteris omnibus Ecclesiis & Monasteriis Asyli Beneficio Lege publica destitutis; atque ut hæc Ordinatio Regia feliciori daretur executioni, dicitur eidem accessisse consensum PP. Clementis XIV. ceu novellæ publicæ tum retulerunt; — Demum si novellis publicis de 29. nuperi elapsi sit habenda fides (quam tamen his in re tanti momenti certo habendam fore nemini obtrudimus) etiam Romæ restricta hodie multùm esse Asyla narrantur.

§. VII.

Continuatio

Quis verò est status Asyli hodie in locis illis, ubi ejusmodi specialissima Imperantium ordinata non vigent? ℞. ibi vivendum erit Constitutionibus Pontificiis novissimis hâc de re editis *Consensu* Imperantium vel *expresso* vel *tacito* receptis. — Videlicet Constitutione Gregorii XIII., Gregorii XIV., Clementis XII., Benedicti XIII. & Benedicti XIV. — De quibus de Riegger *l. cit.* §. 865. ità docet: *Constitutiones Pontificiæ totam vim suam ex ratibabitione & placito Principum sortiri debent: hinc in quantum consensu imperantium vel expresso vel tacito receptæ sunt, in tantum vigorem suum obtinere dicimus: quod nec aliter Ecclesia unquam agnovit vel agnovisse rectè præsumi potest. Igitur adleganti eas incumbit probatio, an sufficienter promulgatæ, an usu hactenus receptæ?* — Pro *Ducatibus Juliæ & Montium* Serenissimus Elector Palatinus Constitutionem à Clemente XIV. de an. 1772. petiit, & impetravit, quà Pontifex iste Constitutionem per eundem Serenissimum Electorem pro Palatinatu à Clemente XIII. impetratam, ad Ducatus altefatos extendit: consitu-

ſtituitur ibi: "ut in Civitatibus carcer aliquis à Laicali poteſtate exemptus Jurisdictioni Diœceſani ſubjiciatur;" carceris illius cuſtodes & miniſtri in his, quæ ad cuſtodiam reorum & locis immunibus extractorum pertinent, Episcopo omnino parere teneantur. Cùm igitur contigerit delinquentem Laicum ad Eccleſiam, aliúmque locum immunem in Palatinatu confugere, ſi quidem is publica voce & fama reus arguatur ejusmodi criminis, cui juxta Canonicas Sanctiones eccleſiaſticæ Immunitatis præſidium denegatur, non alio ad id requiſito argumento, ſatis eſſe & fore declarat Pontifex, ut ad illius extractionem procedatur per miniſtros Curiæ Laicalis, prævia tamen ſemper licentia ſeu facultate in ſcriptis obtinenda & concedenda à Superiore eccleſiaſtico, ſeu ab alia perſona ad id deleganda, & cum interventu, & præſentia eccleſiaſticæ perſonæ per eundem Superiorem deputandæ ad hoc, ut extractio hujusmodi cum diſtricta modeſtia, & ſine populi ſcandalo perficiatur. Hæc licentia in ſcripto obtinenda, & perſonæ deſignatio fiat ab ipſo Episcopo, vel ejus Vicario Generali in locis, ubi iſti reſident: alibi verò à Vicariis Foraneis, hisque deficientibus à Parochis locorum, quos ſcilicet Vicarios Foraneos, atque Parochos Episcopus ſemel in conferendo ſingulis eorum officio, irrevocabiliter delegabit: hi tamen de licentia ad extractionem Rei à ſe data, quamprimum certiorem reddent Episcopum, vel ejus Vicarium Generalem. Reus autem hac ratione extractus ad eccleſiaſticum carcerem ſupra deſignatum illico deducendus, ibique cuſtodiendus erit nomine Eccleſiæ, & ſub omnimoda diſpoſitione Episcopi, quoad usque idem Episcopus, vel alius ab eo ad id deputatus de indiciis à ſæculari Curia allatis ſatis cognoverit, & ſua ſententia in ſcripto proferenda declaraverit, conſtare, aut non conſtare de crimine excepto. Si conſtet, reus erit Curiæ ſæculari tradendus; ſi non conſtet, ad locum immunem, unde eductus fuerat, reſtituendus erit.

a) Vid. Ant. SCHMIDT. *Theſ. J. eccleſ. germ. T. V. à p. 423. ſeq.*

§. VIII.

CONTINUATIO.

Cùm verò tantopere variet ſtatus Aſyli, atque diverſiſſimæ ſint locorum hac in parte Leges, quæritur: an Aſyla in locis, ubi vigent, ſecuritatem quoque præſtent ſubditis delinquentibus alieni Territorii aut in illius reipublicæ graviſſimam perniciem, in qua non gauderent Aſylo; e. c. delinquens in graviſſimum Regni Gallicani ejúsve ſubditorum damnum confugit

fugit ad Monasterium quoddam Territorii Vicini, an in hoc gaudebit immunitate, ad effectum ut neque extradi à Principe loci ad Principem delicti neque puniri queat? ℞. *Negativè*: Etenim vel primis Juris principiis repugnat, *Privilegium* posse concedi à Principe, quod vergit in maximum gentis & reipublicæ Vicinæ præjudicium; tale autem privilegium Asyli defenderet hostem gentis Vicinæ, consequenter non patrocinabitur tali delinquenti; potest Princeps privilegiare *suos*, potest aggratiare subditum *suum*, si violaverit jurisdictionem suam, at verò posse privilegiari & aggratiari Asylo extraneum *delinquentem*, cui in loco delicti, quem offendit, non conceditur Asylum, doctrina est turbans pacem inter gentes, atque in nihilum facilè redigens ordinationes regias, cùm, qui Asylum in loco quem delictis suis turbarunt, haud inveniunt, in territoriis Vicinis contra pœnam laterent securi, Regno, illiúsve Legibus, facilè illudentes; talis igitur delinquens ad omnem locum portat *delictum* suum NB. legitimâ ordinatione exceptum *ab Asylo*, sicuti leprosus lepram: requisitus igitur Princeps loci jure merito talem reum Principi proprio extradet: neque tunc Ecclesia conqueri poterit de læso Asylo, quod pro ejusmodi delinquentibus utpote *non suis*, *sed extraneis* non habet.

§. IX.

Quis est Status hodiernus Asyli quoad pœnas contra Violatores illius?

Statum hodiernum pœnarum, quas jura statuunt in Violatores immunitatis Cl. de RIEGGER adfert *l. cit.* §. 880 his verbis: "Violatores immunitatis „ecclesiasticæ in extrahendo reo utroque jure vindicantur: secundum *Leges* „rei sunt Criminis læsæ Majestatis, capitali & ultimi supplicii animadversione „plectendi; secundùm Canones constituta in eos est inprimis pœna pecuniaria „judicis arbitrio varianda, dein pœnitentia publica, demum *pœna excommunicationis ferendæ sententiæ.* Et infra" verùm *nec Canonico nec Romano Jure Criminali hodie utimur*, si tamen Jus Asyli privilegio Principis, consuetudine usúque legitimo nitatur, illúdque nec expressè nec tacitè sit sublatum, magistratibus illud impune violare non licet, & Ecclesia læsa contra ejusmodi Violatores *debitam satisfactionem* à Principe omnino petere potest" hucusque de RIEGGER. Itane ex statu hodierno exulabit *pœna excommunicationis* contra Asyli Violatores? Ex mente tanti Authoris, exulabit omninò — neque hujus opinio suis destituitur fundamentis: Eruitur enim hoc haud obscurè ex sacrosancta Tridentina Synodo, apud PALAVICINUM *Hist. Conc. Trid. 22. Cap. 5. seq.*

atque

atque SPONDANUM *ad an. Christi* 1563. *n.* 4. *seq.* ubi, cum S. Sedis romanæ Legati nonnulla præparâssent, quæ in favorem immunitatis ecclesiasticæ constituenda essent, & ab omnibus *sub pœna anathematis* observanda, resistentibus FERDINANDO I. gloriosissimo Imperatore & CAROLO IX. galliarum Rege res tota demum *Seß.* 25. *de ref. C.* 20. ad unicum duntaxat articulum eam in formam redacta fuit, quæ solam admonitionem erga supremos Principes adhibendam esse voluit, *ne immunitatem à sibi subditis lædi patiantur, atque severè in eos, qui immunitatem impediunt, animadvertant.* — Ecce! ex mente Concilii Tridentini anathema ferendum non esse contra Violatores Asyli, sed ut Principes pœnis temporalibus coercerent Violatores, voluerunt Patres: neque injustum quid urgebant altè fati Principes apud Patres Concilii Tridentini; Etenim jam diu S. PETRUS DAMIANI Card. Episcopus Ostiensis inter alia à Summo Pontifice emendandâ in Ecclesia significavit, quòd cunctis ferè Decretalibus paginis *anathema* subjungeretur. Cf. SPONDANUS ad *an. Christi* 1065. *n.* 1.

§. X.

CONTINUATIO.

Porrò ex mente citati Authoris Vindobonensis, Asyli privilegium solùm & unicè descendit ex largâ manu Imperantium: itàne conveniens erit & justum, ut Beneficium hoc à Principe concessum immoderato Zelo defendatur summâ extremi supplicii spiritualis pœnâ? præcipuè cùm ferè nunquam contra Reos ad loca sacra confugas sint quidpiam attentaturi Principes, aut quæ illos repræsentant, Dicasteria, nisi saltem ex mente suâ id ipsis videatur exigere ratio boni publici ac Reipublicæ: notorium porro est, extremum hoc supplicium spirituale nemini intentandum esse, nisi qui NB. *Cognito Manifesto suo peccato* CONTUMAX repertus fuerit, quâ ratione verò peccator & *contumax* dici queat ille, qui, quod partem sui officii esse judicat, quà Minister Justitiæ, & Reipublicæ Defensor constitutus à Principe Reos juste se persequi arbitratur, in principiis Rieggerianis comprehendi haud potest. Hæc autem Principia Cl. de RIEGGER aut Spiritui Ecclesiæ sunt consona, aut illi repugnant? *si ultimum:* testimonium perhibeatur hujus repugnantiæ: *si primum:* non erit, cur principia illa penes nonnullos, veluti *exotica* traducantur. — Quænam verò nostra, qui ex principiis alterius hactenus locuti sumus, hâc in re sit opinio, hìc adjungamus: est autem illa ipsa, quæ fuit S. AUGUSTINI contra *Parmenianum C.* 2.

cum quisque Fratrum, id est Christianorum, intus in Ecclesiæ Societate Constitutorum in aliquo tali peccato fuerit deprehensus, ut anathemate dignus habeatur, fiat hoc, ubi periculum schismatis nullum est, ne Ecclesia Christi Excommunicationis Gladio plus perdat, quàm lucretur.

a) Famosum hâc in re extat celsissimi Senatûs Imperii aulici Rescriptum de an. 1771. puncto Banni ecclesiastici in causa prætensi violati *Asyli* apud MOSER Reichs = Staats = Handbuch, 1ster Theil, p. 459. integrum illud à nobis fuisset adlatum, nisi speciales circumstantiæ prohiberent.

§. XI.

CONTINUATIO.

Postremò in materia Asyli aureum illud monitum Celeberrimi BARTHELII OPUSC. *VI. de Jure Asyli* sequendum esse meritò arbitramur: "propugnent Doctores: ait: solidis fundamentis sanctitatem immunitatis, quin tamen ejus favorem nimis amplient, adeò subtiliter casuum exceptorum verificationem desiderantes, ut ferme nunquam eorum verificatio juxta ipsorum sensum detur; amplectantur potius attenta varietate temporum, multitudine templorum, excrescenteque delinquentium frequentia rigorosas contra confugientes sententias, atque in dubiis interpretationem non faciant ad exclusionem punitionis rei, ut optime monent Card. de Luc. *miscell. disc. 2. n. 9.* Bissius *decis. ad moral. scient. Tract. 4. §. 5. n.* 27. aliique, qui funditus materiam immunitatis degustarunt, ex hac convincenti ratione, quod in concursu boni publici & privati primum sit præferendum, atque in dubio pro eodem respondendum; dicta enim rigorosior interpretatio ipsam immunitatem ejusque favorem publicum non lædit, cum ipsis substantia seu competentia in nulla quæstione sit, ut supponitur, sed quæstio in ejusmodi casibus exceptis percutiat potius favorem privati criminosi, qui talem non promeretur. Ecclesiarum quoque Antistites & Judices ecclesiastici, si spiritu lenitatis Evangelicæ ducti in hujusmodi casibus, ut Mediatores, Medici spirituales, ac Patres charitate pastorali & opportuna deprecatione pro infelicibus confugis reverentiam Deo debitam, fundatamque in spe correctionis & christianæ Misericordiæ veniam ad illorum salutem æternam duntaxat, non certam quodammodo dominatus imperiosi speciem, ac fere conculcationem Auctoritatis profanæ à se quæri ostendant, facile declinabunt, ne se talibus implicent, in quibus præter scandalum publicum major sæpe est

damni

damni metus, quam ſpes emolumenti, omnemque jurisdictionis conflictum æquanimitatis atque Juſtitiæ laude apud Principes laicos ſemel obtenta devitabunt: Qui Principes, ſi videant, in hac immunitatis materia non præberi fomentum pernitioſis criminibus; ſed confugas implorantes auxilium Eccleſiæ ita ab eadem recipi, ut, dum pro horum ſalute ſoliciti ſunt Paſtores & reverenter obſiſtunt, ne defraudentur confugæ Rei fide, quam habent in veneratione locorum ſacra immunitate gaudentium, minime noceatur alteri parti læſæ, nec faveatur impunitati Reorum, ſed pro exceptis delictis ii conſignentur ſæculari curiæ, & pro aliis criminibus talis fiat comcompoſitio de confugarum conſenſu cum Juſtitia publica & parte damnum paſſa ut illi ſaltem tuti ſint à pœna mortis aut membrorum abſciſſionis, cunctaque ſine perturbatione & cujusquam injuria gerantur, pietate quam filiali cedent non inviti ſanctitati modeſtorum Præſulum, ac velut Imperio Paternæ Charitatis morem gerent."

XVI.

XVI.

DISSERTATIO

DE

DIPLOMATUM USU IN JURISPRUDENTIA GERMANICA, PRÆCIPUE ECCLESIASTICA

DEFENDENTE D. BERNARDO JUNGEBLODT DOERSTENSI.

§. I.

Traditur vera diplomatum notio.

Antequam ad oſtendendum diplomatum uſum in jurisprudentia germanica eaque eccleſiaſtica progrediamur, quid *nomine diplomatum* hic veniat præmittendum erit: *Deſcriptiones* S. Formulæ ſcriptæ (ſchriftliche Auffätze) *jurium & obligationum, vel rerum etiam in facto poſitarum, ſolennibus verbis ac ritibus conceptæ a*) relicto illo diplomatum conceptu ECKARDI *b*) *diplomata eſſe literas patentes Imperatorum, Regum, aliorúmque Principum, quibus varia jura & privilegia, vel etiam res perſonis, Civitatibus & Collegiis tribuuntur c*) relicto etiam illo JOACHIMI *d*) *überhaupt wird unter dem Wort Diploma verſtanden eine offene geſchriebene und beſiegelte Urkunde, worin eine gewiſſe Handlung aufgezeichnet iſt e*); nullatenus autem adſtipulamur iis, qui ſub nomine diplomatum nonniſi diplomata medii ævi comprehendunt; aut qui acta publica præſertim recentiora (die neue öffentliche Staatsſchriften) à diplomatibus ſecernenda eſſe putant.

a) GATTERERUS *in ſuis elem. art. diplom. univerſalis* Volum. I. p. 5.

b) *In ſua introd. in rem diplom.* §. XV. p. 36.

c) Hunc

c) Hunc enim *diplomatis* conceptum si admittas, solis rebuspublicis earúmque rectoribus jus diplomatum dandorum tribuis, & sic injuriosus evades in privatos, qui, cùm donare, vendere, permutare oppignorare res suas possint, sinè dubio formulis etiam scriptis utendi jus habent, dummodo legibus & moribus reipublicæ, cujus cives sunt, convenienter agant. — Porro si diplomata literas patentes dicas, excludes diplomata, quæ monimentorum adinstar saxis vel metallis item tabellis ceratis inscripta sunt.

d) *In der Einleitung zur deutschen Diplomatik* Hallæ 1754.

e) Hanc descriptionem iisdem de causis rejicimus: tum etiam, quia Sigillorum necessitatem ad diplomata requirit, dantur autem plura, quæ per se ac sua natura Sigillo omni carent.

§. II.

Diplomatum divisio.

D*iplomata* generaliter sumpta, recto ordine ità dividuntur: 1) ratione formæ externæ, in *tabulas*, *codicillos*, & *chartas*; 2) intuitu eorum qui duplomata concedun', in *ecclesiastica* & *sæcularia*, *publica*, & *privata*; 3) ratione objecti, rerum videl. aut jurium quæ continent in *acta* & *documenta*; 4) ex modo originis in *autographa* & *apographa*; si 5) diplomata integris voluminibus inserta reperiantur, vocantur *Instrumentalia volumina Panchartæ*, *s. Pantochartæ*, *Chartularia*, *Antiquaria*, *Registraria*, *Regesta*, *Transumpta*, *Diplomatoria*, *Bullaria*, *libri Capitales*, de quibus, ne justo longiores simus, videantur artis diplomaticæ Scriptores. *a*)

a) BERGER *de autographis veterum* Vitemb. 1723. GHVLINGIUS *de apographis veterum* ibid. NOUVEAU TRAITE DE DIPLOMATIQUE T. I. p. 162. 233. MABILLONIUS *de re diplom.* L. III. C. 5. §. II. WALDSCHMIDT *diss. de probat. per Diplomatoria*, *vom Beweiß durch Copial-Bücher* edit. Marb. 1726. recusa apud BARINGIUM in clave diplom. p. 391. PUTTERUS *in der juristischen Praxi* p. 69. 192. GATTERERUS. l. c. p. 6. seqq.

§. III.

§. III.

Diplomata, quæ uſui inſerviunt, genuina ſint, oportet.

Ut *diplomata* uſui inſerviant, *genuina* ſint, oportet; quis enim uſus eſſe poteſt mercium, quas confictas eſſe conſtat *a*) Pridem autem inter eruditiores exulavit ſingularis illa quorundam opinio, qui omnibus diplomatibus bellum indicebant, atque nullum dari diploma genuinum adſeverare auſi ſunt, de quorum numero eſt Daniel PAPEBROCHIUS in Propylæo antiquario *b*) ubi tot characteres *genuini diplomatis* adſignavit, quos ſi adoptemus, omnium diplomatum fides corruit; eundem ſecutus eſt GERMONIUS *c*) quorum ſententiam reſuſcitavit J. W. HOFFMANNUS *d*) contra hos enim dudum demonſtrârunt artis diplomaticæ excultores, dari plurima diplomata authentica & genuina *e*), conferri autem præ primis deſuper meretur opus illud gallicum præſtantiſſimum inſcriptum, *encyclopedie ou dictionaire raiſonné des ſciens, arts, metiers, manufactures par une ſocieté des gens des lettres, mis en ordre & publié par* M. d'ALEMBERT. Verb. DIPLOMATIQUE.

a) Quare non poſſumus conſentire iis, qui diplomata in *vera* & *falſa*, authentica & incerta dividunt, quid enim habet diploma *falſum* & *incertum* de natura diplomatis? quò conducet aliàs, niſi ut erres & decipiaris?

b) *Circa veri ac falſi discrimen in vetuſtis membranis* excuſo in Tom. I. Actorum Ss. Menſ. April. ac denuo recuſo in Clave diplom. BARINGII p. 229. ad 324.

c) *In Disceptat. de veteribus Regum Francorum diplomatibus ad Mabillonium* edit. Pariſ. 1703.

d) *In Programmate de lubrico artis diplomat.* Wittenb. 1737.

e) Inter ceteros confer *Mabillonium cit.* & ſupplementum ejusdem librorum de re diplomatica, ubi & recipies *Papebrochii* Epiſtolam ad Mabillonium datam, in qua ejusdem ignoscendi poſtulatio continetur. Adde celeberr. opus cit. *Nouveau traité de diplomatique &c.* PAR DEUX RELIGIEUX *Benedictins de la Congregation de S. Maur.*

§. IV.

§. IV.

Usum diplomatum extra judicium ignoravit antiquitas.

Usum diplomatum in foris ac judiciis Germaniæ si attendamus, antiquissimus est, & coævus existentiæ illorum *a*) obvius autem est ex decretalium Collectione Gregoriana *b*) & specialiter is nobis innotescit ex judicio Henrici IV. Imperatoris adversus Prümiensis monasterii advocatum apud Ill. HONTHEMIUM *c*) de publicandis tamen diplomatibus, de eorundem usu in aliis disciplinis, *Historia* præcipuè & *Jurisprudentia* antiquitas ferè cogitavit nihil *d*); sed vel neglecta prorsus sunt, aut in Scriniis ac Archivis religiosè custodita, tunc demum producta, ubi iis contra adversarios opus erat.

a) *L. Alemannorum C.* 1. §. 1. ita ait: *siquis res suas vel semetipsum ad Ecclesiam Dei tradere voluerit: per Chartam firmitatem faciat, & Testes sex aut septem adhibeat, & nomina eorum ipsa charta contineat & ponat super Altare.* Diplomate hoc deficiente aut deperdito, dabatur repetitio ibid. §. 2.

b) Tit. *de fide Instrument.* & *de Crimine falsi.*

c) Ad an. 1102. H. D. T. T. I. p. 479. ubi Advocatus Monasterio se fundanti in diplomatibus PIPPINI & aliorum Regum Francorum opposuit: *quod penna cujuslibet, quælibet notare posset* -- nota hic incidenter: modo eo tempore diplomata fuisse impugnata ùt conficta.

d) Evolve, si lubet, historiographos medii ævi; evolve juris consultos Legum & Canonum Commentatores, illius temporis, diplomatum usum penes illos rarissimum deprehendes.

§. V.

Eorum usus Sæc. XVI. & XVII. potissimum invaluit.

Felicior pro diplomatibus anteà sepultis illuxit ætas Sæculis XVI. & XVII. hoc enim tempore hominum eruditorum opera præcipua *in publicandis diplomatibus* versabatur, quorum alia separatim edita, alia conjunctim ac integris voluminibus comprehensa prodierunt *a*) debent autem diplomata lucem; quam viderunt, gallis potissimùm, de quibus diplomatum usus & & studium tandem transiit in Germaniam.

a) Hæc omnia in unum Collecta indicat BARINGIUS in sua Bibliotheca diplomata scriptorum rei diplomaticæ à p. 1. ad 144. quò te remittimus.

§. VI.

§. VI.

Excultum autem diplomatum ſtudium S. XVIII.

Iſta autem huic Sæculo, in quo vivimus, felicitas ſingularis obtinet, quòd ad perfectionis ferè apicem in illo excreverit diplomatum ſtudium ac uſus; ut propterea ſpecialis disciplina, *ars diplomatica* dicta, nata fuerit; ad cujus disciplinæ capita ſingula illuſtranda omnes ingenii ſui vires contulerunt eruditi; quorum alii *de Sigillis a)* & quidquid lectione veterum documentorum indagari potuit, magna diligentia moliti ſunt; alii *monogrammata b)* cum cura ſibi inveſtiganda ſumpſerant; alii materiam & formam diplomatum externam *c) chartam*, *linguam*, *literas*, *abbreviationes veterum*, & *atramentum* pertractarunt; alii diplomatum interiora *d)* perſcrutati ſunt; quæ obiter & pro notitia notâſſe ſufficiat.

a) Veluti HEINECCIUS in Syntagmate hiſtorico *de veteribus Germanorum aliorumque nationum Sigillis, eorumque uſu & præſtantia &c* Lipſ. 1709 — 1719. cum præfatione.

MURATORIUS *diſſ. de Sigillis medii ævi, extat.* Tom. III. antiquit. Italic. Diſſ. 35. p. 83. ſeqq adde H. D. T. T. I. in fine.

Juſt. Henning. BÖHMERUS *de jur & authoritate Sigilli authentici* Hall. 1742.

b) Vid. BARING l. c. p. 22. GATTERER l. c. p. 205.

c) GATTERER l. c. p. 35. ſeqq.

d) ECKARDUS l. c. p. 107. JOACHIM cit. *p.* 131. *ſeq.* addantur ſcripta NELLERI *de Indictionibus.*

§. VII.

Ex quo eximium eſſe diplomatum uſum colligitur.

Quorſum tanta Doctorum induſtria collimavit aliàs, quam ut *ingentem* ac *pereximium* eſſe imo *generalem* diplomatum uſum oſtenderent? quis credat eruditos tanto numero adeò diplomatum ſtudio inſudâſſe, atque eidem omnes ſuas vires conſecrâſſe ad canitiem usque, niſi utilitatem deprehenderent in publicandis diplomatibus, eorumque arte ſpeciali excolenda? ſed nec propterea deerant alii eruditi, qui ſingulari induſtria argumentum de

de diplomatum uſu pertractârunt, adverſus Impugnatores & hoſtes artis diplomaticæ, quorum ſcripta, quæ huc pertinent, ſunt ſequentia. *a*)

a) LEIBNITII *præfat. in cod. jur. gent. diplom.* cui adjungendus eruditiſſimus MARTENE Ord. S. Bened. in eleganti præfatione Theſauro novo Anecdotorum edito Pariſiis 1717. præfixa ſub initium lit. e.

b) De LUDEWIG *Præf. de uſu & præſtantia diplomatum & diplomaticæ artis* præmiſſa Tom. I. Reliq. Miſs. Lipſiæ 1720.

c) KRAUSII *Programma de uſu diplomatum Conradi I. Germaniæ Regis.* Vitemb. 1732.

d) WALDSCHMIDT l. cit.

e) Andreæ HELUIGII *Diſſ. de uſu & abuſu diplomatum*, Gryphiswaldiæ 1736.

f) *Nouveau traité de diplomat.* cet. l. cit. 1750.

g) BUDERI opuscula ſelectiora juris publici Jenæ 1745. *de Bibliotheca diplomatica* diſſertatiuncula epiſtolaris ad Bern. Pazium p. 678.

h) ECKARDI *Proem. Introduct.* cit. Jenæ 1753.

i) JOACHIMI *Einleitung &c.* cit.

k) RUDIMANNI *Schediasma de utilitate diplomatum* recuſum in Clave diplom. Baringii 1754.

l) WÜRDTWEIN *in ſuis ſubſidiis diplomaticis* paſſim.

§. VIII.

Tranſitus ad Argumentum.

Inſignem hi profectò operam rei tum literariæ, tum communi germanicæ præſtiterunt, atque id etiam effecêre, ut in jurisprudentia germanica anteceſſores inter præcipuos ejusdem fontes, aut neceſſaria ſaltem ſubſidia DIPLOMATICAM numerent *a*); ut in ſuis tum doctrinis ac prælectionibus, tum commentariis, ac varii generis lucubrationibus, *diplomatibus* veluti præcipuis ac ſolidis juris germanici fundamentis utantur; *b*) ut ii, qui hiſtoriam ſibi conſcribendam adſumunt, eam præcipuè diplomatibus illuſtrent *c*); at num crederes in media luce adhuc eſſe, qui hanc diplomatibus prærogativam & utilitatem disputent?

a) Tanquam fontis aut faltem neceffarii fubfidii in jure germanico *diplomaticæ* meminerunt duo JCti Germaniæ: anonymus unus, author vid. principiorum Juris publici ecclefiaft. Catholicorum: alter celeberr. Jofephus à RIEGGER anteceffor olim Vindob. in fuis Inftit. Jurisprud. Ecclef. p. I. §. CDXXIII.

b) Ceu teftantur tot fcripta, quæ in celebratioribus Germaniæ academiis prodeunt.

c) Teftem noviffimum habes, Cl. Chrift. Jac. KREMER Sereniffimi Electoris Palatini Confiliarium Aulicum *academifche Beyträge zur Gülich und Bergifchen Gefchichten* T. I. *Manheim* 1769. II — 1776. cui plurima diplomata hiftoriam Archidiœcefis Colonienfis illuftrantia adjecit. — Item in libro: *diplomatifche Beyträge zum Behuf der deutfchen Gefchichtkunde*. I. Stück. — 1756. — II. 1758. — III. 1761.

§. IX.

Argumenti, de diplomatum ufu, felecti ratio redditur.

Ita eft: atque neglecto hoc diplomatum ufu & fpreto eorundem ftudio, ni fallamur, factum effe credimus, ut, quò ditiores ceteræ terræ fint, collectis atque in lucem editis diplomatibus propriis, quædam aliæ de iis adhuc eò minus habeant; eruditi avidè hactenus defiderârunt *hiftoriam quandam diplomaticam*, quæ fub labore manuum quorundam diplomaticorum effe innotuit; in ipfa noftra Archidiœcefi plures ad tam præclarum opus admovebant manus, veluti: GELENIUS *a*) CROMBACH *b*) HARZTHEMIUS *c*) OLIVERIUS LEGIPONTIUS *d*) hæc porro ratio eft, cur argumentum de diplomatum ufu præplacuerit: neque dicas, proditis de hoc argumento fcriptis tanto numero, (§. VII.) laborem noftrum prorfus fupervacaneum effe; refufcitâffe enim 1) argumentum adeò dignum juvat; 2) plurimi ex iis thema hoc generaliter tantùm aut incidenter pertractârunt; 3) quodfi etiam fpecialiter diplomatum ufum oftenderint, pro fuis tantùm territoriis id præftiterant; præcipuè autem 4) quia fpecialia quædam jurisprudentiæ germanicæ ecclefiafticæ capita ufu diplomatum illuftrare conabimur.

a) De admiranda facra & civili magnitudine Coloniæ &c. 1645. item in Vitâ S. Engelberti Archiep. Colon.

b) In

b) In sua Historia trium Regum: adde ejusdem epistolam ad calcem hujus libri, ubi conatus ejusdem viri in tanto opere iutueberis.

c) In suo concepto & typis divulgato schediasmate, in quo diplomata plurima S. Annonis Archiepiscopi Coloniensis indicavit, sed nullum in extenso orbi literario videre licuit.

d) Ord. S. Benedicti professus celeb. Abbatiæ ad St. Martinum Majorem Coloniæ, in sua Sciagraphia operis sibi propositi, quam in extenso refert Georg. Lud. BÖHMERUS in eleganti diss. quâ *Origines præcipuorum jurium Archiepiscopi & S.R.I. Electoris Coloniensis* deduxit. Göttingæ anno 1753. in proemio. Sed & hujus operis propositum intra fines solius conaminis perstitit.

§. X.

Prænotatur diplomatum usus in aliis disciplinis à jurisprudentia distinctis.

Mittimus verò in præsenti illum diplomatum usum, quo ceteræ à jurisprudentia distinctæ juvantur disciplinæ, cui enim notum non est, quòd GENEALOGIA PRINCIPUM infinitis aliàs erroribus obnoxia nitori suo & veræ dignitati restitui meliùs nequeat, quàm ex diplomatibus? ex quibus certo certiùs disces familiarum origines, earúmque nexum, Imperatorum, Regum, ac Principum seriem, agnatos, propinquos adfines *a*) quis ignorat diplomatum influxum in doctrinam de insignibus, seu ARTEM HERALDICAM? sunt enim diplomata plurima sigillis munita, unde rectissimè edocemur, quando Principes insignibus primò uti cæperint; quibus armis gentilitiis familiæ illustres ab antiquissimis temporibus usæ sint; quo modo paulatim successu temporis aucta, & sensim hodiernam faciem induerint; *b*) neque parum utilitatis redundat in GEOGRAPHIAM ex diplomatibus, præsertim illam, quæ est *medii ævi*; inde enim disces palatia publica, curtes regias, villas regias & pagos: disces eorum nomina, situs, conditiones & fata *c*). Adeò, ut has disciplinas sinè diplomatum usu mancas, ac firmo satis pede subsistere non posse, justè asseramus.

a) Sic BERTHA Regina Burgundiæ & Italiæ in diplomate de anno DCCCCLXVI. apud Sam. GUICHENON *in Bibliotheca Sebusiana Centur. I. n.* I.

n. 1. *p.* 27. adcuratè nobis exponit familiam ſuam: *Ego Bertha Gratia Dei Regina, primùm pro amore Dei, pro amore Domini mei (mariti) beati Rodulphi Regis, & pro anima filii mei* BURCHARDI *Episcopi & eorum, quorum debitores ſumus, &* OTHONIS *glorioſiſſimi Regis, nec non pro anima filiæ meæ Reginæ* ADELHEIDÆ *& filiorum meorum* CONRADI *Sereniſſimi Regis &* RODULPHI *Ducis & pro me ipſa &c.* Ex quo diplomate multo plenius reſtitui poteſt genealogia Regum Burgundiæ, quàm eam exhibuit Hier. GUNDLINGIUS *in Gundlingian.* p. VII. p. III. confer quoque diploma Frid. I. Imp. apud KREMER cit. de an. MCLVI. quo Abbatiſſam Asnidenſem (Eſſendienſem) in ſuam protectionem ſuscipit: ibi "*ob præclara materia dilectiſſimi noſtri Venerabilis memoriæ* ARNOLDI *Colonienſis Archiepiscopi ſororem ejus* HADEWIGEM *Asnidenſis Monaſterii Abbatiſſam* & BURKARDUM *fratrem ejus de Wida &c.*

b) Conf. ESTOR *in Analectis Fuldenſibus* Obſ. XXVII. p. 76. JUST. HENNING. BÖHMERUS Diſſ. *de varia jurium innovat. per expedit. cruce ſignatorum* C. III. §. V.

c) Sic egregiè geographiam medii ævi illuſtrant traditiones Corbejenſes, quarum monumenta villas pagósque octoginta & tredecim amplius complectuntur, item quam veriſſimum ſit, quod de *Sentiaco* (*Sintzig*) ſcribit OTTO FRISINGENSIS *de reb. geſt. Friderici I.* Lib. II. C. III. illud *villam regiam* extitiſſe, discimus ex MABILLONIO de Re diplom. Lib. IV. p. 324.

§. XI.

Oſtenditur diplomatum uſus in jurisprudentia germanicæ generatim.

Propius autem noſtro inſtituto eſt, ut ad jurisprudentiam germanicam transeamus, & quis in ea diplomatum uſus ſit oſtendamus; quod omnes jurisprudentiæ germanicæ ſpecies commune habent, eſt, quod nulla, *hiſtoriâ lucem non præferente*, ſubſiſtat ſolida; *a*) adeò, ut qui felices in jurium quorumcunque ſtudio progreſſus facere conantur, *hiſtoria* nequaquam carere poſſint; *b*) unde enim jurium ſingularium, privilegiorum, concordatorum cauſæ, occaſiones, origines niſi ex hiſtoria petentur? quid neceſſarium magis Jurisconſulto, ac nôſſe jurium progreſſum, acceſſiones, mutationes, harum tempus, cauſam, & occaſiones; hæc omnia fruſtra quæres in eo, qui notitiæ hiſto-

historicæ expers eſt: ecquis verò hiſtoriarum notitiam ſibi comparare poſſe ſperet, *ſine diplomatum uſu*? aperiunt hæc cauſas rerum veras & genuinas, quas annalium conditores vel ignorant, vel ſtudiis partium abrepti celant; produnt eadem acta belli & pacis, eorum conſilia & exitus: denique diplomata fidem hiſtoriarum & chronicorum, quæ ſæpè vacillat, egregiè confirmant & tuentur. *c*)

a) Hiſtoria enim deſtituti in tenebris plerumque repunt, authoritates obvias ſequuntur, dubiisque & incertis opinionibus replentur; imò quodſi practicos ejusmodi juris conſultos in hiſtoria rudes interroges, quare hoc vel illud faciant, nihil aliud reſponſi extundere ex iis poteris, quàm uſum hoc ferre, Magiſtrósque artis ſuæ illud idem feciſſe; præter prolixas imo æternas fere authorum & doctorum citationes, aliud amant nihil: id unum continuò & ubique circumſpicientes, qui in utramque partem cauſas agere, cujuscunque ſententiæ & opinionis queant, prout illorum privata compendia, aut partium ſtudia aut litigantium vota poſtulare videntur absque ullo ad veritatis integritatem intuitu.

b) Adpoſitè in hanc rem ſcribit Melchior CANUS de loc. Theol. Lib. XI. C. 2. Quanquam enim de Theologis tantùm ei ſermo ſit, nihil tamen metuimus ejus dicta potiore ratione ad Jurisconſultum applicare. Ità autem ait: *mihi quidem non Theologi ſolùm ſed nulli ſatis eruditi videntur, quibus res olim geſtæ ignotæ ſunt. Multa enim nobis è Theſauris ſuis hiſtoria ſuppeditat, quibus ſi careamus, & in Theologia & in quacunque ferme alia facultate inopes reperiemur.* Cet. Aureum hoc CANI dictum ſi quidam attenderent, non mox hæreticos aut in doctrina catholica novatores traducerent illos, qui ſententias docent, quas ab antiquiſſimis catholicis modò traditas hiſtoriâ duce edocentur.

c) In fuſiùs deducit LEIBNITIUS *in Præf. Cod. jur. gent. diplom.* ſupra cit. adpoſitè juxta & eleganter rem exprimit C. J. DE WESTPHALEN in Præf. *ſpecimini docum. ined. Mecklenburgen.* præmiſſa: *diplomatum uſus* inquit, *hiſtorias reſerat, doctrinas juris publici & privati limat, Principum jura à neglectu & inſultu malevolorum vindicat, & ſiquid magis in utilitatem jurisprudentiæ & hiſtoriæ expectare potuit exequitur.* Quid pro diplomatum uſu in jurisprudentia germanica generatim clarius? firmatur id ex ANDERSONIO *de abſoluta Sceptri Scotii poteſtate* p. 15.

§. XII.

§. XII.

Eorum usus in jurisprudentia germanica feudali.

Inter juris feudalis germanici præsidia primum locum diplomata jure merito sibi vendicant; ut siquis sine eorum consultatione de feudis Germaniæ quid statuat, uti cæcus de colore judicet; origines, natura, consuetudines feudorum Germaniæ & cuivis provinciæ propriæ *ex diplomatibus* eruuntur; *a*) ad diplomata vel maximè pertinent literæ clientelares, quæ essentialia, naturalia & accidentalia feudorum determinant, ideoque utramque pugnam in decidendis causis feudalibus faciunt: *b*) diplomata determinant statum rei feudalis in Germania; ostendunt nexum Principum Beneficiarium erga Imperium, & antiquitates feudales egregiè illustrant.

a) Decanata aliàs quæstio est in jure germanico feudali, an feuda ecclesiastica Germaniæ natura sua masculina sint an promiscua: prudenter ait KRESSIUS Diss. proëmiali in tractatum Tummermuthii: *Krumstab schleust niemand aus* §. 59. feuda ecclesiastica & masculina sunt & fœminina, nec horum numerus illorum numerum superat; nec in dubio pro ultimis præsumptio aliqua capi potest: sed omnia NB. dijudicanda sunt *ex moribus* diversarum Regionum: unde autem diversas diversarum Regionum mores disces, nisi *ex diplomatibus?* ex quibus idem KRESSIUS l. cit. §. 61. seq. feuda Hildesiensia, Halberstadiensia, Magdeburgensia, Euchstadiensia, Augustana, Constantiensia Moguntina — cet. masculina seu propria esse evincit. De feudis Trevirensibus adde HONTHEMIUM H. D. T. T. I. p. 636. seq. ex quibus ea, quæ BÖHMERUS in suo J. E. P. Tit. de feudis à § LX. & seqq. docet, facilè *ope diplomatum* refutantur.— Adde & KLEUTGEN Diss. *de origine, diversitate & natura feudorum Trevirensium, ex Chartis Trevirensibus* ed. Treviris 1754. ubi varias propositiones J. P. de LUDEWIG, quas Dissertationi suæ *de feudorum Germaniæ & Longobardiæ differentiis* subnexæ observationibus ipsius ad Sam. STRYCKII Examen juris feudalis immiscuit, examinat, & *ex diplomatibus* falsas evincit. — Aliud econtra statuendum esse de feudis Fuldensibus disces ex literis curiæ feudalis Fuldensis sub Adalberto Abbate de 16. Aprilis 1705.

b) De quibus agunt *Buderus* amænit. feud. p. 133. — H. Christ. SENKENBERG in selectis juris & historiarum — SCHANNAT *in clientela Fuldensi.*

§. XIII.

§. XIII.

Nec minor est diplomatum usus in jurisprudentia Germaniæ publica.

Porro in jure Germaniæ publico multum perfectò interest, inspicere diplomata, *a*) in quibus tam benè expressa est genuina Imperii germanici facies, ut eam in diplomatibus velut in speculo limpidissimo intueri queas; ex iis disces, quæ fuerunt jura & potestas Imperatoris, quæ Statuum Imperii; denique rationes territoriorum & mutationes status publici, ex quibus in eam tandem, quâ jam regitur, formam conversa est Germania, distinctè ex diplomatibus eruuntur; demum non leve juris publici germanici fundamentum facit usus & observantia, quæ factis nititur, adeoque ex monumentis fide dignis, actis publicis & diplomatibus eruenda & illustranda *b*); Accedit plures publicas & illustres controversias ex diplomatibus persæpè fuisse decisas *c*); ex quo insignem in jurisprudentia publica esse *diplomatum usum* quam certissimè apparet.

a) Rectè ait de LUDEWIG *in Præf. ad singul. jur. publ. §. VII.: principio facilè intellexi juris publici germanici rationes genuinas in tanta legum publicarum paucitate & tenebris requirendas præcipuè ex historia & rebus medii ævi, hanc autem in scriptoribus nostris esse admodum fallacem & mancam; . . . Igitur juris publici germ. Consulto opus esse, cogitare de firmioribus præsidiis, atque hæc demum requirenda ex Impp. Pontificum, Principum codicillis &* DIPLOMATIBUS *plenæ fidei: hæc enim sunt documenta veritatis limpidissima: hæc jura publica produnt: hæc denique faciem reipublicæ ita depingunt, ut forma ejus facilè inde æstimari queat.*

b) Similiter jus gentium consuetudinarium & pactitium ex diplomatibus repetendum & stabiliendum est. Vid. MOSER im *deutschen Staatsrecht* P. II. L. I. C. XXXIII. & XXXVIII. Jo. du MONT *Corps universel diplomatique du droit des gens, ou recueil des traités des paix &c.*

c) Sic famosam causam Monasterium Wadegotiense inter & Comites Saræpontanos in Camera Imperiali agitatam decisam esse *ex Kaysersheimensi* fundationis *diplomate* quod extat apud MAGERUM *de advoc. armat. Cap. XIII. n.* 41. refert LUDOLF *in Symphor,* I. *p.* 1492. apud

HONT-

HONTHEMIUM H D. T. T. I. p. 526. — Similiter illuſtris illa controverſia an. 1592. mota in Domo Electorali Palatina inter FRIDERICUM IV. Electorem Palatinum & RICHARDUM Comitem Palatinum, lineæ Simmerenſis finita fuit diplomate ex Archivo Palatino producto apud TOLNERUM *in Codice diplomatico palatino* §. 140. *p.* 90. *&* 91. Adde A. T. LIEB *Diſſ. de majori perſonarum illuſtrium ætate Sect. II.* §. *V.* *&* *VI.*

§. XIV.

CONTINUATIO.

Non eandem planè eſſe ac uniformem ſingulorum territoriorum formam, ſatis notum eſt; ita ut ferè diverſam pro territoriorum diverſitate formam intuearis; ea autem diverſitas ut plurimum *ex ſpeciali unione* inter Dominos territoriales & ſtatus Provinciales, *ex ſpecialibus compactatis*, ac *literis reverſalibus* enaſcitur; quibus varios jurisdictioni territoriali ex antiquo poſitos eſſe limites deprehendimus: adeoque pro definiendis juris territorialis limitibus ad ea potiſſimum reſpiciendum erit. Unde autem ſpecialiſſimos hosce limites disces exactius quàm ex diplomatibus, chartis antiquis & documentis? *a*)

a) Omnino conferri meretur WEDEKIND Diſſ. *de jurisdictione eccclesiaſtica non reſtringenda* — Heidelbergæ 1775. hîc denuò recuſa. 1777.

§. XV.

CONTINUATIO.

Atque hæc vel maximè in jure noſtro publico ſpecialiſſimo patrio locum habent; ſic Electoratûs Colonienſis Origines aliaque jura territorialia *ex diplomatibus* ſolidè oſtendit BÖHMERUS *a*). Item Natales Eccleſiæ noſtræ metropoliticæ ſub Carolo M. jura honorifica Archipræſulum Colonienſium, *jus pallii*, *anteferendæ Crucis* Archiepiscoporum noſtrorum *Primatum*, *honorem purpuræ ad S. Joannem ante portam latinam*, *Archicancellariatum* apud Sedem apoſtolicam & S. R. I. per Italiam in ſua origine & progreſſu ope diplomatum deprehendet. *b*)

a) Diſſ. ſupra §. IX. cit.

b) Idem l. cit. ubi hæc omnia ex diplomatibus deducta reperies.

§. XVI.

§. XVI.

Diplomatum usus in jurisprudentia germanica civili privata.

Restat nunc, ut paucis diplomatum usum in jurisprudentia germanica civili privata ostendamus. Prima eaque gravis sese sub initium prodit quæstio; ex quo tempore jus romanum peregrinum apud nationes alias atque in Germania receptum fuerit? id autem ex diplomatibus omnium rectissimè edocemur. Etenim in Galliam juris romani placita penetrâsse modò, Sæculis VIII. & IX. tradunt apertè diplomata apud HONTHEMIUM ad an. 797. & 803. *a*) ità ut HEINECCIUS *b*) minus adcuratè scribat, juris romani usum nonnisi Sæculo XII. in Gallia invaluisse; quod verò ad Germaniam nostram spectat, ex diplomatibus eruitur, quòd nonnulla juris romani vestigia Sæc. XII. sese prodant *c*); secus ac Just. HENNING Böhmerus arbitratur Sæc. XIII. prima ejusdem vestigia in Germania reperiri. *d*)

a) In H. D. T. T. I. & quod notandum magis in iis diplomatibus nullatenus *ad Codicem Justinianæum*, sed *Theodosianum* provocari, pandectæ enim & Jus Justinianæum nondum in occidente tunc innotuerant; ex quo pariter verosimile fit, tunc adhuc integros in Francia perstitisse Codices Theodosianum & Hermogenianum, quorum hodie nonnisi exigua fragmenta supersunt.

b) In *Hist. Jur. Lib. II.* §. 57.

c) Nempe in diplomate Arnoldi Archiepiscopi Trevirensis in H. D. T. T. I. ad an. 1181. in verbis: *cumque decem annis sinè ulla interruptione quietis in nostro usu & dominio idem allodium liberè, ut proprium possedissemus*, ubi *ad præscriptionem*, *non germanicam*, sed *juris romani* quæ cum titulo decem annis absolvitur, digitum intendit Arnoldus; cùm germanica XXX. annos desideret, nec ad titulum attendat. Vid. HEINECCIUS *Elem. Jur. germ. Lib. II. Tit.* 4. §. 108. *seqq.*

d) In Dissertatione corpori juris à se edito præfixa Tom. II.

§. XVII.

Ejusdem Continuatio.

Usus diplomatum *in jure germanico privato a*) ulteriùs ſatis elucet ex eo, quòd ex illis 1) tot diverſæ germanicarum gentium conſuetudines ritus & leges provinciales accuratiùs, quàm ex aliis monumentis hauriri poſſint *b*); 2) Sæpiſſimè jurium germanicorum diplomata mentionem faciunt, quæ alibi fruſtra quæruntur *c*), 3) produnt diplomata ſtatum perſonarum, dominia rerum, conventiones & contractus & ipſam fori conſuetudinem *d*); 4) Quin prætereamus, in materiis etiam civilibus noſtri juris eccleſiaſtici communis præ civili romano peregrino *proëdriam* diplomatibus apertè ſatis definiri. *e*)

a) Germaniam noſtram domeſtico ac proprio jure ſuo nunquam caruiſſe eruditè oſtendit ex diplomatibus Bocris *Diſſ. de Germania jurisprudentia ſua domeſtica nunquam deſtituta.* Bambergæ 1747.

b) Reliqua ut taceamus, quando & quomodo per Germaniam inter conjuges communio bonorum invaluerit, quis fuerit progreſſus ejusdem in Germania per medium ævum, quid de eadem ſpecialiter in Diœceſi Monaſterienſi olim obtinuerit & nunc obtineat, ex diplomatibus deduxit & illuſtravit, J. H. Westhus in Diſſ. Gœttingæ edita an. 1773.

c) Quòd jus uſurarum *decem pro centum* in Germania Sæc. XIII. obtinuerit, edocemur ex Chartis diplomaticis apud Hontheмium T. I. p. 789. 792. 811. 822. & alibi.

d) Uti apud Germanos dotem non uxor marito, ſed uxori maritus adferebat teſte Tacito *de Moribus Germanorum*, ità quoque luculenter diplomata vetera docent, ritum hunc diu in Germania ſervatum eſſe, veluti diploma apud Hontheмium cit. p. 403. ut prætermittamus alia exempla, quæ habent Leibnitius *in Cod. J. G. D. T. I.* & Miræus *in Codice donationum piarum C.* 99. *p.* 106.

e) Quod ſolidè oſtendit Endres *Diſſ. de diverſo juris germanici ad civile romanum & canonicum commune habitu.* Wirceburgi an. 1771. Adeò ut inter eruditos deſuper dubitandi ratio ſuperſit nulla — addantur Antonii Schmid notæ ad eandem diſſertationem in Tom. I. Theſauri juris eccleſiaſtici germanici recuſam p. 127.

§. XVIII.

§. XVIII.

Demonſtratur diplomatum uſus in jurisprudentia germanica eccleſiaſtica.

Ad juriſprudentiam germanicam ECCLESIASTICAM ut faciamus tranſitum, inſtituti ratio nos monet: quæ verò de diplomatum uſu in hiſtoria jurisprudentiæ germanicæ (§. XI.) generatim diximus, ea præcipuè *in jure eccleſiaſtico germanico* locum habent, ſingularia ſanè in hiſtoria jurisprudentiæ eccleſiaſticæ capita ope diplomatum tum emendari, tum illuſtrari poſſunt, veluti *de Nuntiis Episcopalibus a*), *de Decimationibus Salicis* (*Säl Zehenden*, quæ in aliquibus adhuc locis obtinent) *b*), *de precariarum eccleſiaſticarum uſufructu c*), *de exemptionibus Religioſorum d*), *de exemptione Clericorum à Jurisdictione Magiſtratûs civilis e*) cet. quibus, ratione nos monente, ſuperſedemns.

a) Vid. diploma apud HONTHEMIUM T. I. p. 49.

b) Idem l. cit. p. 231. 235. 261. 361.

c) Idem p. 267.

d) Ibidem p. 269. Ubi tamen non in omnibus HONTHEMIO accedimus.

e) Quæ materia ſanè ex diplomate Friderici III. Imperatoris civitati Bonnenſi dato adhuc inedito egregiè illuſtrari poteſt; atque inde penitus corruit opinio, quæ exemptionem illam juris divini eſſe aſſerit.

§. XIX.

Et quidem 1. in jure conſecrandi Episcopos Suffraganeos Metropolitis Germaniæ reſervato.

Quæſtio eſt inter Juris eccleſiaſtici germanici interpretes vel maximè agitata: utrum Reverendiſſimis Germaniæ noſtræ Metropolitis in ſuos Subditos *a*) Episcopos Suffraganeos *jus eos conſecrandi* ex Legibus Germaniæ pactitiis reſervatum ſit, aut potiùs reſtitutum? prodiit de argumento iſto anno MDCCLXXIV. Diſſertatio Trevirenſis, quæ omnino jus hoc Metropolitis reſtitutum eſſe ex Concordatis Principum affirmavit: Diſſerta-

tationi huic sese opposuit P. WOLFFGANGUS SCHMITT Ord. S. F. *b*) in suis vindiciis an. MDCCLXXV. editis, ubi jus hoc Metropolitis Germaniæ in Concordatis Aschaffenburgensibus denuò ademptum ostendere conabatur.

a) Reprehendit SCHMITT l. c. p. 27. additionem istam de SUBDITIS SUFFRAGANEIS inquiens: *an fingi possunt Suffraganei non subditi?* ità est: dantur suffraganei verè tales non subditi seu exempti, qui quà Suffraganei tenentur comparere in Synodo, si à Metropolita convocetur, qui exemptionis titulo aliam subjectionem erga Metropolitam non recognoscunt. De his Suffraganeis exemptis, à quo consecrentur, non est opus disputare, illi enim consecrantur ab eo cujus jurisdictionem immediatam recognoscunt.

b) *Recollect. Fuldæ Lector Ss. Canonum.*

§. XX.

CONTINUATIO.

Totum, cui citatus Author innititur, fundamentum, hoc est: in Concordatis Aschaffenburgensibus per summos paciscentes comparationem fuisse institutam inter jus consecrandi atque inter jus exigendi à Subditis Suffraganeis juramentum; hoc literaliter Metropolitis reservatur: illud econtra omittitur, ergo à se invicem hæc jura divisa sunt, & dato solùm Metropolitis jure exigendi juramentum à Suffraganeis, Summo Pontifici concessum censeri debet jus consecrandi; ex consequenti quamvis in Concordatis Principum expressâ litera Metropolitis jus consecrandi sit reservatum in Verbis: *remittatur consecrandus aut benedicendus ad suum superiorem immediatum*, quia tamen *nonnulla* in Textu Aschaffenburgensi (de jure consecrandi) sunt ommissa, jus illud Metropolitis denuò subtractum fuit. *a*)

a) Ità discurrit iste in Vindiciis citatis per totum.

§. XX.

CONTINUATIO.

Comparationem inter jus consecrandi præcisè & jus exigendi debitum juramentum per paciscentes fuisse institutam cerebrina est præsumptio, cujus fundamentum attulit omnino nullum; hac præsumptione corruente,

to-

totum ipsius systema de tacitis reservationibus penitus destruitur. Unde autem præsumis hanc comparationem nullibi fundatam fuisse institutam, hanc & non aliam paciscentium fuisse mentem? an non rectiùs ità præsumendum: dum in Concordatis Principum Metropolitis Germaniæ jus confirmandi & consecrandi fuit restitutum, in Concordatis posterioribus quid de utroque isto jure Summo Pontifici redhostimenti loco abdicandum esset, cogitatum fuit; comparatio itaque instituta fuit inter jus confirmandi & consecrandi; jus confirmandi expressa litera à se abdicârunt Metropolitæ, de jure consecrandi in Aschaffenburgensibus nihil expressum extat, neque abdicatum, neque expressè retentum; ergo relictum fuit sub dispositione Concordatorum Principum, adeoque: *remittatur consecrandus ad suum superiorem immediatum seu metropolitam.* a)

a) Ne justo prolixiores simus videatur *Diss. nostra de jure consecrandi* Treviris edita an. MDCCLXXIV. per totum.

§. XXII.

CONTINUATIO.

Atque, quod magis est, præsumptionem nostram de comparatione inter jus confirmandi & consecrandi præcisè instituta, de jure consecrandi *non tacitè* abdicato, vehementer adjuvat *diploma* EUGENII IV. an. M.CDXLV a) ad Episcopum Vratislaviensem datum: in quo expressis Verbis declarat, & mandat: *ut Episcopi Consecrationem à suis Metropolitanis recipiant*: Chartæ istæ datæ sunt eo tempore, quo modò Concordata Principum à natione nostra fuerunt acceptata? quis nunc prudenter præsumat aut concludat, in Concordatis Aschaffenburgensibus tertio demum post datum hoc diploma Eugenianum anno initis Summum Pontificem jus consecrandi sibi reservare voluisse, quod brevi anteà tempore Metropolitis Germaniæ expressâ lege competere constituit? Tamdiu enim pro lege constituta, pro pacto antè concluso præsumendum, quousque contrariæ præsumptionis fundamentum NB. *Certum atque in pactis posterioribus positivè existens* in medium produci nequit; ità saniores JCti in materia de præsumptionibus statuunt. b)

a) Apud Continuat. Annal. Baronii ad hunc annum.

b) Atque

b) Atque etiam Archiepiscopus Trevirenſis an. 1755. hoc jus ſuum conſecrandi in ſuos Suffraganeos exercuit, cui exemplo à nobis adducto in Diſſ. citata, SCHLITT repoſuit nihil. Hæc occaſione diplomatis ejusque in jure conſecrandi usûs dicta ſint. Plura *de jure conſecrandi* ſi deſideres, Conſule Theſaurum J. E. G. Ant. SCHMIDT. Diſſertationem alteram T. IV. p. 39. ubi *idem jus conſecrandi* Metropolitis Germaniæ vindicat, atque argumenta à ZALLWEINIO *Princip. J. E. T. IV. C. IV.* §. 8. in medio prolata examinat & iis ſolidè respondet.

§. XXIII.

Oſtenditur 2. diplomatum uſus in jure auguſto primariarum precum Cæſarearum.

Nemo ignorat in jure noſtro eccleſiaſtico auguſtiſſimum illud *Jus primariarum precum*; quotquot autem jus hoc precum cæſarearum pertractârunt, uti OLIGENIUS, AYRER, BRAND, IKSTADT, JENICHENIUS *a*) cet. illi diplomata potiſſimum in ſubſidium ac uſum vocârunt; diploma Rudolphi I. *b*) hactenus plerique omnes aſſerebant, fore primum, de quo conſtaret; at poſtquam à SENKENBERGIO *c*) inventum ac detectum fuit, aliud à CONRADO IV. Germaniæ Rege modò conceſſum, multum lucis huic juri acceſſit; quò enim antiquius hoc jus ab auguſtiſſimis exercitum fuiſſe conſtat, eò ſolidiori illud ſemper niti fundamento, nemo non videt; Item altum eſſe ſilentium de precibus *Alberti I.*, *Adolphi Naſſovii*, *Henrici VII.* & *Ludovici Bavari*, ait Brandt Diſſ. de Jure Cæſareo primariarum precum; verùm *de Alberto* contrarium docet diploma apud L. B. de GUDENUS *Cod. diplom. T. 2. p.* 989. ad Capitulum Aquisgranenſe datum; *à Ludovico Bavaro* illud jus fuiſſe exercitum oſtendit ex OEFELIO *rerum Boic. Script.* IKSTADT in Diſſ. de primis precibus edita an. MDCCLXV. *d*)

a) Hujus Diſſert. germanice adaucta denuo prodiit an. 1757. ſub titulo: *diplomatiſche und rechtliche Abhandlung von dem Recht der erſten Bitte.*

b) Hoc aliasque precum formulas ſubſequentes usque ad Joſephum II. adducit WÜRDWEIN *ſubſid. diplom. T. II.*

c) Conf.

c) Conf. DÜRR. *Diss. de Benef. eccles. auth. episc. legit. permut.* nunc denuo recusa *in Tom. V. Thes. J. E. G. p.* 273. *an.* 1776.

d) Adde WÜRDWEIN *subs. dipl. cit.*

§. XXIV.

Et quidem circa Præbendas gratiæ.

Num Præbendæ gratiæ, quæ authoritate Papali quibusdam universitatibus incorporatæ existunt, obnoxiæ sint huic juri primariarum precum, graves desuper controversiæ fuerunt motæ; sunt, qui similes præbendas huic juri subjacere prorsus negant *a*); quid verò in re ista verius statuendum sit ope diplomatum addiscimus; & quidem illo, quod Maximilianus II. ad Pium V. Papam dedit *b*); quo has præbendas etiam primis precibus obnoxias, dummodo precista, qualitatibus aliàs ad has præbendas requisitis instructus sit, certò certius edocemur; quemadmodum etiam id satis constat ex diplomate seu Rescripto Augustissimi ad quandam universitatem dato, quod à MOSERO *c*) adducitur.

a) Veluti Author Dissertationis, quæ de jure primariarum precum Coloniæ prodiit an. 1773.

b) Diploma hoc ex originali petitum Jacobus de LADERCHIO Congregationis Oratorii Presbyter Tom. XXII. contin. Annal. Baronii inseruit. Adde BUDERI *Symmikta observat. & opuscul. L.* 2. *p.* 131. Jenæ 1760.

c) *In Tractatu von den Kayserlichen Regierungs-Rechten und Pflichten.* 2. *Th. f.* 501. an. 1758. ubi Augustissimus "*nachdem sie Universitæt in ihrem allerunterthænigsten Bericht an Kayserlichen Majestæt von selbsten verschiedentlich anerkant, daß sie die Kayserliche Preces auch in den ihr durch pæbstliche Bullen überlassenen Præbenden anzunehmen schuldig seye &c.*" Qualitates autem pro his præbendis gratiæ necessarias in Præcista requiri, docemur ex literis J. Imp. aul. 1766. emanatis, quas adfert idem MOSERUS *in dem neuesten Staats-Handbuch.* 2. *Theil.* 1. *Buch* 1. *Cap. p.* 2.

§. XXV.

§. XXV.

Ac 3. in precibus Archiepiscopalibus.

Thema de Precibus Archiepiscopalibus in jurisprudentia germanica etsi notum sit, satis tamen excultum nondum est: eandem materiam speciali systemate excolendam promisit DÜRR *a*) ecquis autem arbitrabitur argumentum istud *sine diplomatum usu* pertractari dignè satis posse? plura diplomata collegit WÜRDWEIN in suis subsidiis diplomaticis Tom. 3. ex quibus nunc rectius ac aliàs indicium *de Precibus Archiepiscopalibus* formari poterit *b*); quid olim in Archidiœcesi nostra circa easdem obtinuerit, edocemur ex diplomate Pii IV. Pontificis ad Joannem Gebhardum Archipræsulem Coloniensem dato adhuc inedito. *c*)

a) In *Diss. de Benef. eccles.* Moguntinæ 1773. sed nondum, quantum nobis constat in lucem prodiit.

b) In præfatione ad Tom. 3. ex diplomatibus notantur sequentia 1) eas esse antiquissimas, quia diploma Mathiæ Archiepiscopi Moguntini ad antiquam jam consuetudinem provocaret; 2) ex ejusdem tenore elucet, preces hujusmodi in exordio Creationis fuisse concessas; 3) pro una tantùm persona, 4) has preces etiam ad monasteria tum virorum, tum fœminarum fuisse directas; 5) ex origine veræ quidem fuerunt preces, quibus tamen exinde comminationes & præcepta accesserunt; etsi 6) aliàs Imperatoriis satis sint conformes, in nonnullis tamen 7) ab iis differunt v. g. quòd exspirent, si ante mortem Archiepiscopi Moguntini concedentis effectum consecutæ non fuerint, quamquam de Precibus Coloniensibus ex art. XXXIV. Capitulationis Ferdinandi Coadjutoris Coloniensis an. 1595. à WÜRDTWEINIO l. cit. n. XXIX. adducto aliud elucet. 8) Non dantur executioni in Mensibus papalibus, in quibus Archiepiscopi ex indulto Beneficia conferunt. *Cet.*

c) Diploma hoc ex originali petitum suo tempore in subsidiis diplomaticis specialibus unà cum aliis publicæ lucis fiet.

§. XXVI.

4. *Ex usu diplomatum colligitur, nonnullas decimas in Germania etiam ex origine sua laicas extitisse.*

Decimas non paucas in Germania dari, quæ originetenus ad Fiscum Regium, aut alios Sæculares Dominos, ùt census species spectabant, optimè è diplomatibus reipublicæ nostræ datis licet intelligere; veluti *a*) ex diplomate *Caroli M.* ad Monasterium Honaugiense dato *b*) ex diplomate ejusdem dato in favorem Ecclesiæ Ultrajectinæ *c*); ex diplomate Ludovici Germanici *d*); Ludovici Pii *e*); Ottonis M. *f*); Henrici III. & *g*) Sigfridi Archiepiscopi Moguntini, aliisque *h*) quod ingentem in doctrina de decimis germanicis præstat usum. *i*)

a) Relato in DOUBLET *Histoire de St. Denis* p. 708. ubi Carolus M. Monasterium Honaugiense à tali præstatione Fiscali eximit, disponendo: quòd *nullum Telonium*, *neque exclusaticum*, *neque decimum*, *neque barganaticum dare debeant*, ex quo manifestum evadit, viguisse decimam quandam ùt speciem telonei.

b) Ex quo diplomate eruitur, viguisse decimam ùt speciem censûs fiscalis, eamque Ecclesiæ Ultrajectinæ è largitione Regia obvenisse. Recitatur diploma apud HEDAM *de Episcopis Ultrajectinis* p. 39.

c) Apud MARTENE *Collect. veter. Scriptor. Monum. Tom. I. p.* 187. cujus verba ità sonant: *Dominus avus noster concessit quandam decimam ad Monasterium altrepiæ de Fisco*, *qui vocatur Neccranva* — quæ verba nullum sanè dubium relinquunt, quin fuerint decimæ reales, quæ ad Fiscum Regium spectaverint.

d) Apud ECCARD *de rebus franciæ Orientalis Tom. II. p.* 883. ubi Ludovicus Pius Ecclesiæ Herbipolensi inter alias res ab Antecessoribus suis collatas etiam confirmat, *quidquid Karlomannus sive bonæ memoriæ Pippinus Rex & reliqui Deum timentes homines ad ipsam Ecclesiam delegássent tàm in Rebus*, *quàm in Marchis ac* DECIMIS, manifesto indicio decimas hìc memoratas inter jura ac præstationes dominicas, antequam Ecclesiæ advenerant, fuisse relatas.

e) Apud SAGITTARIUM *in Antiquitatibus Magdeburgensibus* §. 72. ubi Otto M. assignat *Cryptæ Martyrum noviter fundatæ Magdeburgi*,

OMNEM DECIMATIONEM', *quam Teutonici vel Slavi ad Urbem Magdeburg. pertinentem persolvere debent, nec non omnium Teutonicorum* DECIMAM *ad civitatem Frosa.* Cet.

f) Apud HARENBERG *Histor. Gandersheimens.* p. 672. ubi Henricus III. concedit *pagum Empnegavi insuper decimas pascua, piscationes in singulis præfatis locis, unà cum juribus ceteris Regalibus.*

g) In GUDENI T. I. *Cod. diplom. p.* 381. ubi hic Archiepiscopus sibi & suis Successoribus reservavit, *ut solverent cultores terræ aliàs incultæ & montosæ annuatim de Mansis & Jugeribus sub nomine decimæ quadraginta Carratas Vini pontici.*

h) Adde BÖHMERUM erudit. *Diss. de origine decimarum in Germania* — WILL *Diss. de differentia decimarum ecclesiasticarum Secularium, præcipuè quoad onus reparandi Ecclesias.* Moguntiæ 1759 HORIX. in Meditationibus & differentia decimarum & ecclesiasticarum & Sæcularium, quæ extant apud L. B. de CRAMER *Tom.* 4. *observ.* MCLXXX.

i) V. g. de præscriptionibus juris decimandi tum extinctiva, tum adquisitiva &c.

§. XXVII.

CONCLUSIO.

Plura alia adhuc Jurisprudentiæ ecclesiasticæ Capita superessent, quæ ex usu diplomatum illustrari possent; satis nihilominus demonstratum esse diplomatum usum in Jurisprudentia germanica præcipuè ecclesiastica, ex hactenus deductis apparet: interea hæc rudi minerva dilineata duximus publico communicanda: paratissimi ad emendandum, siquæ veritati, alicujus juribus aut venerationis debitæ legi contraria fuerint deprehensa nobisque commonstrata.

XVII.

XVII.

DISPUTATIO CANONICA
AD REGULAM CANCELLARIÆ
DE
NON TOLLENDO JUS QUÆSITUM IN GERMANIA

DEFENDENTE D. FRANCSICO ANTONIO BACHEM BONNENSI.

§. I.

Praxis inter Catholicos eſt inveterata, quâ Episcoporum Subditi ſolent *immeditatè* recurrere Romam pro obtinendis gratiis, ut legibus ſolvantur. *

* Recurſus hic *immediatus* ad Curiam romanam quoad ſubditos Episcoporum pro impetrandis gratiis contra leges, novioris ætatis partus eſt; olim enim ſubditi ligandi & ſolvendi erant à proprio Episcopo — Quodſi radicem primam hujus recursûs immediati inveſtigem, præcipua hæc eſt, quòd occaſione famoſæ illius collectionis pſeudo-Iſidorianæ in Eccleſiam penetraverit principium aliàs inauditum Episcopos ab homine vocari ad regendam Dei Eccleſiam.— Promovit hunc recurſum Episcoporum nonnullorum anxietas in diſpenſandis gratiis contra Canones totius mundi reverentia conſecratos, quare aut ipſi in faciendis gratiis Sedem apoſtolicam conſultabant, aut non reluctabantur, ſi eorum ſubditi Sedem apoſtolicam pro faciendis gratiis *immediatè* ſollicitarent.

§. II.

Facultatatem hanc faciendi gratiam contra Canones Episcoporum Subditis *immediatè* romano Pontifici disputare non audeo; oportet tamen exercitium illius ad cauſam juſtam, * aliasque juſtitiæ regulas limitari, ut *Jus tertii quæſitum* ejusmodi gratiis non lædatur. **

* Non moror abſurdam opinionem illam: Papam contra Canones *ſine cauſa* gratiam facere poſſe, neque enim Pontifices ſanctiſſimi Canonum vindices & cuſtodes gratiam facere contra leges *ſine cauſa* ſunt præſumendi, neque volunt. Conf. TRID. *Seſſ.* 25. *C.* 18.

** Or-

** Ordinem enim Justitiæ romani Pontifices intervertere nunquam volunt. — Quare plenitudo potestatis cum plenitudine Justitiæ suaviter concilianda est.

§. III.

Variis Suggestionibus impetrantium atque sinistris narrativis contigit, quod culpa impetrantium (non Summi Pontificis) literæ gratiæ in præjudicium tertii cedentes in Cancellaria romana fuerint expeditæ; quare ad succurrendum malo isti præscripta fuit Cancellariæ prætactæ *Regula*: DE NON TOLLENDO JUS QUÆSITUM. *

* Regula hæc à SIXTO IV. Papa an. 1472 Romæ publicata ità sonat: *Item, ne per varias, quæ pro commissionibus habendis in causis plerumque fiunt, suggestiones Justitia postponatur, idem* N. D. *decrevit & declaravit suæ intentionis fore, quod deinceps per quamcunque signaturam seu concessionem pro commissionibus bujusmodi per sanctitatem suam vel ejus mandato faciendam, nulli* JUS SIBI QUÆSITUM QUOMODOLIBET TOLLATUR. Eodem tenore sub INNOCENTIO VIII. an. 1482. hæc regula publicata fuit, & deinceps per Pontifices, donec PAULUS III. sub initium sui regiminis statuerit effectum hujus regulæ producendum esse *ad quamcunque commissionem, sive mandata aut declarationes, etiamsi motu proprio & ex certa scientia, ac etiam ante motam litem à sanctitate sua vel ejus mandato emanaverint.* Atque sub hac *generalitate* regula ista hactenus constanter per omnes Pontifices etiam à sanctissimo D. N. PIO VI. fuit publicata.

§. IV.

Natio nostra germanica sibi jam pridem de remedio contra gratias in præjudicium tertii cedentes consuluit, quando an. 1439 Moguntiæ inter alia S. Concilii Basileensis Decreta acceptavit illud Sess. XXIII. tollens *Clementinam* quæ incipit: *literis de probation. ut literæ papales nemini præjudicent, nisi subsistentibus & legaliter probatis motivis, per quæ jus proprium auferatur.**

* Refertur hoc Decretum integrum in *Tom. I. Concord. Germaniæ p.* 105. *lit. x.* disponit hoc Decretum generaliter de quibuscunque literis apostolicis, quod hujusmodi literæ nemini præjudicent, nisi NB. legaliter per testes aut alia documenta constiterit, eum, in cujus præjudicium literæ cedunt, aliquid egisse, per quod jus proprium auferatur. — Verus igitur sensus hujus Decreti inter Concordata Principum relati

hic eſt, ne jus quæſitum tertio per literas apoſtolicas auſſeratur, niſi tertius tale factum legaliter probandum commiſerit, per quod jure ſibi quæſito privari mereatur.

§. V.

Cùm REGULÆ CANCELLARIÆ quâ tales ſint in manu ac poteſtate Pontificis Summi, curialiſtæ pragmatici omnes docent, ex plenitudine poteſtatis Regulæ Cancellariæ *de non tollendo jus quæſitum derogari poſſe*, ut literis ſoleat etiam inſeri clauſula: *non obſtante Regula Cancellariæ de non tollendo jus quæſitum* * verùm cùm Concordata Germaniæ ſint perpetua, quæ in vim pacti ſummos paciſcentes obligant, Regula hæc pro Germania vulnerari nequit, ** ut tertio in jure ſibi quæſito præjudicium inferatur.

* Quòd hæc clauſula ad ſuggeſtionem ſupplicantis inferatur, praxis teſtis eſt. Conf. Interpretes ad Regulam Cancellariæ *de non tollendo jus quæſitum.*

** Quemadmodum enim invita Natione germanica ab his pactis publicis recedi univerſim nequit, per ſe patet, adlato Concordato Principum, diſſentiente Germania neutiquam derogari poſſe. *Cap. Cæſ. art. XIV.* §. 1. & 3.

§. VI.

Igitur pro Germania certum atque indubitatum eſt principium: *literis gratiæ jus tertio quæſitum nullatenus lædi poſſe ſine conſenſu illius, cujus intereſt*, ex quo conſequitur I) literis gratiæ jus patronorum, ſive *eccleſiaſtici* ſive *laici* fuerint, ſine eorum conſenſu infringi haud poſſe. *

* Cùm admiſſio reſignationum in favorem jus patronorum impediat imò irritum reddat, reſignationes in favorem repugnant Concordatis, ſuffragante apertà literà *Capit. Cæſareæ art.* 14 §. 1. neque hæc Capitulatio diſtinguit inter Patronos *laicos* & *eccleſiaſticos*; quare pro Germania exaudiendum non eſt ſpurium illud principum: *Beneficia juris patronatûs eccleſiaſtici poſſe reſignari in favorem patrono invito*: quod principium veluti manifeſtò repugnans Concordatis merito exploditur.

§. VII.

Quanquam, praxi teſte, literis gratiæ ſoleat derogari juramento, quod jurarunt proviſi in manibus patroni, ex principio tamen generali adlato ſequitur II) hiſce juramentis pro Germania aliter derogari non poſſe, niſi quatenus conſentiunt illi, quorum jus læditur. *

* Vigent in pluribus Ecclesiis Germaniæ hæc juramenta, de non dimittendo beneficium, nisi in manibus Capituli, aut de consensu illius. — Solent etiam patroni pro conservando firmiùs jure suo à provisis exigere juramentum, ne Beneficium aliter resignent, quàm in manibus aut de consensu patronorum. — Quodsi dimittatur Beneficium contra juramentum ùtùt relaxatum, invito patrono, hujus jus quæsitum læditur, quod repugnat Concordatis.

§. VIII.

Cùm Episcopis sit jus proprium, Lege divina quæsitum, ferendi leges, atque Ecclesiis collegiatis suæ Diœcesis præscribendi Statuta, quibus cultus divinus atque bonum Ecclesiæ promovetur, sequitur III) non posse *sine Episcopi consensu*, in literis gratiæ derogari Constitutionibus istis, & Statutis Episcopalibus, cum, jus Episcopis quæsitum, illis invitis lædi nequeat. *

* Cruciantur interpretes super *Clausulis derogatoriis*, quæ in literis gratiæ leguntur, quis sit sensus & effectus illarum? ego putem sensum & effectum pro Germania omnino à consensu Episcopi dependere. — Huc etiam collimant verba Capitulationis Cæsareæ, quòd *Augustissimus Imperator sit impediturus, ne Archiepiscopi & Episcopi Germaniæ* in juribus suis, Statutis &c. lædantur per literas gratiæ. — Lubrica igitur est opinio, quæ statuit Episcopum, in Germania, circa executionem gratiæ, si Vicarius ejus datus sit Executor, nihil posse, quam adhuc sustinet doctissimus ESPENIUS *J. E. un. P. II. Tit. de Dispensat.* illius enim vel maximè interest, si Constitutionibus & Statutis episcopalibus derogetur, quibus Vicarius Episcopi quà Executor apostolicus nocere nequit.

§. IX.

Quandoque sunt Leges Synodorum provincialium, & Statuta Ecclesiarum Germaniæ Authoritate Cæsaris roborata. Quodsi itaque IV) in literis gratiæ hisce Legibus aut Statutis derogetur, *sine Consensu augustissimi*, ex principio (§. 12.) stabilito consequitur, ejusmodi literas gratiæ ex defectu Consensûs augustissimi impugnari posse. *

* Rarum habemus exemplum in Provincia nostra Coloniensi, quòd Synodus provincialis sub Adolpho Archiepiscopo an. 1549 celebrata, eodem anno literis confirmatoriis ab Imp. CAROLO V. roborata fuerit: *Nos ipsos Canones synodales ratos & gratos habentes & quoad opus est, approbantes, & Decreto nostro corroborantes, imperiali Authoritate*

tate nostra, & quâ aliàs fungimur, vobis omnibus & singulis seriò & sub pœna gravis indignationis nostræ...hujus edicti vigore præcipimus & mandamus, ut ea omnia Provincialis hujus Concilii Coloniensis Decreta in omnibus suis punctis, clausulis, articulis, sententiis & verborum expressionibus, ritè, sanctè, inviolabiliter citra ullam fraudem & tergiversationem, observetis, impleatis, & exequamini &c. Extat hæc Confirmatio imperialis in *Cod. stat. antiquo p.* 420. & *in CC. Germaniæ Tomo VII* Imperatoris igitur vel maximè interest, ne eo dissentiente ejusmodi Statuta provincialia per literas gratiæ vulnerentur.

§. X.

Quodsi V) literæ gratiæ derogent fundationum Legibus, atque derogando jus tertio quæsitum aufferatur, non est dubium, quin, tertio dissentiente, hæ gratiæ informes Concordatis Germaniæ adversentur. *

* Casus est iste: Ex Lege fundationis, beneficio familiæ vacante, proximus in sanguine est præferendus, si annos presbyterales habeat, secus præferatur remotior — prior super Lege fundationis, quoad annum presbyteralem impetrat Gratiam apostolicam, quæ cedit in præjudicium remotioris cui ex Lege fundationis est jus quæsitum; quare in Germania ejusmodi gratiæ facili negotio ex principio supra stabilito destituuntur suo effectu.

§. XI.

Ejusdem generis VI) sunt gratiæ, quibus constituitur *pensio* super Beneficio *perpetua*, ut etiam in Beneficio successor, pensionem præstandi onere obligetur. *

* Ejusmodi pensiones perpetuæ repugnant juribus ordinariorum Collatorum; his enim jus est Beneficium sibi vacans conferre cum jure percipiendi reditus pleno & integro, quod jus, promisit Papa in Concordatis Aschaffenburgensibus, se per nullam reservationem, aut dispositionem impediturum esse; constitutâ pensione perpetua jus percipiendi reditus manet diminutum & impeditum; unde in Germania non attenditur differentia inter pensionem ab Episcopo & à Papa constitutum, quòd hæc non illa possit esse perpetua, quam differentiam reddunt plerique juris sacri interpretes.

§. XII.

§. XII.

Demum VII) si à Patronis aut Collatoribus fiat provisio illi, cui necessaria est Gratia apostolica propter ætatis defectum, literæ hæ gratiæ expediri solent cum novâ provisione, obliganturque neo-provisi, ut in vim novæ provisionis, inattenta Ordinariorum Collatione Beneficium ingrediantur, imo si Beneficium curatum fuerit; posthabito etiam jure investituræ, ordinariis competente; verùm hæc gratiarum forma in Germania maximam difficultatem patitur.*

* Quia est species novæ reservationis, quam non admittunt Germaniæ Concordata, quæ cedit in grave præjudicium Ordinariorum Collatorum; quo canone enim nova hæc provisio præscribitur? ubi juri investiendi ordinariorum derogandi facultas expressa legitur? unde & quid de his gratiis sentiendum palam est.

§. XIII.

Porro praxis quotidiana est, quòd, si literis gratiæ in præjudicium tertii cedentibus exceptiones opponantur, hæ coram alio judice quàm *Executore apostolico* opponi nequeant, * spreto penitus judice episcopali ordinario; at verò praxin istam multipliciter Concordatis adversari in aperto est. **

* Fundamentum hoc est, quòd Judices episcopales ùtùt ordinarii sint inferiores Executoribus apostolicis, quibus, manu Pontificis semel adposita, Tribunalia ordinaria omnino deferre tenentur.

** Vid. Conc. Principum in Decreto *de Appellationibus* cui consonat Concilium Tridentinum *Sess.* 24. *de Ref. Cap.* 20. ubi disponitur: *Causæ omnes ad Forum ecclesiasticum quomodolibet pertinentes, etiamsi beneficiales sint, in prima instantia coram ordinariis locorum duntaxat cognoscantur &c.*

§. XIV.

Quæ igitur in Germania quoad executionem Gratiarum apostolicarum attendenda præcipuè veniunt ex hactenus deductis suâ sponte fluit.

XVIII.

XVIII.

DISSERTATIO

DE APPELLATIONIBUS

PRÆCIPUE

A SENTENTIIS INTERLOCUTORIIS

DEFENDENTE D. CASPARO JOS. BIGELEBEN, ARNSBERGENSI.

§. I.

Dum prima Charitas, Religio, Candor, & integritas vigebant inter Christianos, judicum ecclesiasticorum Audientia exiguas in perscrutandis factis experiebatur molestias, atque in executione Sententiæ difficultatem nullam; sed familiaria Ethnicis probationum pericula, litium anfractus, reorum effugia, Frustrationes & Calliditates, atque præcipuè appellationum pruritus * à Tribunalibus christianorum canonicis tunc exulabant, triumphante justitià, mirante gentilitate, Imperatoribus Orientis omnes causas *more Christiano*, id est: finè litium ambagibus, & SINE APPELLATIONE finiri optantibus **.

* Nonnisi in causis Clericorum & Episcoporum criminalibus & arduis, & quidem ad Synodos provinciales tantùm poterat appellari. Conf. *Can. Con Nicæn. Can.* 5. & VAN ESPEN *J. E. U. P. III. Cap. X.*

** Hæc sacerdotalis Brevitas in expediendis litibus ità placuit Imperatoribus Orientis, ut contulerint Episcopis potestatem laicorum quoque causas civiles dirimendi, *omni* REMOTA APPELLATIONE: *Episcopale judicium ratum sit omnibus, qui se audiri à Sacerdotibus elegerint, eamque illorum judicationi adhibendam esse reverentiam jubemus, quam vestris deferre necesse est Potestatibus, à quibus* NON LICET APPELLARE, rescripserunt Impp. Arcadius, Honorius, & Theodosius Theodoro P. P. *in l.* 8. *C. de Episcopali Audientia.* Nempe Judicia hæc magis ad arcanas conscientiæ leges, ingenuæque pietatis, ac infucatæ justitiæ Regulas, quàm ad Technas, & Vexas exigebantur. Vid. THOMASINUS V. N. E. D. *P. II. L.* 8. *Cap.* 102. *N.* 1.

§. II.

Hanc Justitiæ ac pietati conjunctam sacerdotalem Brevitatem in dijudicandis causis quoque civilibus laicorum CAROLUS M. non solùm confirmavit, sed insuper etiam indulsit, ut in quacunque litis parte alter alterum, etsi reluctantem trahere posset ad Episcopale judicium OMNI penitùs APPELLATIONE INTERDICTA à Sententiis Episcoporum *.

* In CAP. REG. FRANC. apud STEPH. BALUZIUM *Lib. VI. Cap.* 281. ibi: „Volumus, atque præcipimus, ut omnes ditioni nostræ, Deo auxiliante, subjecti, tam Romani, quam Franci, Alemanni, Bavari, Burgundiones, Saxones, Thuringi, Frisones. Galli, Britones, Longobardi, Guascones, Beneventani, Gothi, Hispani, cæterique nobis subjecti omnes, quocunque videantur legis Vinculo constricti, vel consuetudinario more connexi, hanc Sententiam, quam ex sexto decimo Theodosii Imperatoris libro, Capitulo videlicet undecimo, ad interrogata Ablavii ducis illi, & omnibus rescriptam sumpsimus, & inter nostra Capitula pro lege tenendam Consultu omnium fidelium nostrorum, tam Clericorum, quam Laicorum posuimus, lege cuncti perpetua teneant, id est: quicunque litem habens, sive Possessor, sive Petitor fuerit, vel in initio litis, vel decursis temporum Curriculis, sive cum negotium peroratur, sive cum jam cœperit promi Sententia, judicium elegerit sacrosanctæ Sedis antistitis, illico sine aliqua dubitatione, etiamsi alia pars refragatur, ad Episcoporum Judicium cum Sermone litigantium dirigatur. Omnes itaque causæ, quæ vel prætorio Jure, vel civili tractantur, Episcoporum Sententiis terminatæ, *perpetuo stabilitatis Jure firmentur, nec ulterius liceat retractare negotium, quod Episcoporum Sententia deciderit &c.*" — Equidem CAROLUS M. hic provocavit ad EXTRAV. I. *Cod. Theod. de Jud. Ep.* quam suppositiam multis argumentis demonstravit JAC. GOTHOFREDUS in Notis ad Extrav. I. cit. Verùm Edictum hoc CAROLI M. nobis pro Germaniâ & Galliâ certò ostendit Disciplinam judiciorum ecclesiasticorum contra Appellationes interdictas à Sententiis eorum in causis adeò Civilibus. Conf. BŒHMERUS in Corp. jur. can. *Tom. I. in Notis ad Can.* 37. *XI. q.* 1. RUPPRECHT *in Not. hist. Lib. II. p.* 323.

§. III.

§. III.

Quando Sæculo IX. famosissima illa Pseudo-Collectio Isidori Mercatoris in Ecclesias, etiam Germaniæ & Galliæ penetravit, quoad interdictas Appellationes infringi cœpit hæc sacerdotalis Brevitas, atque per spurias decretales in illa contentas diversi judiciorum & judicum Gradus fuêre stabiliti *, *permissis* APPELLATIONIBUS, ex causâ: *ne forsan innocens damnetur, aut Ecclesia aliquod detrimentum patiatur* **.

* Conf. FLEURY *P. III. Instit. jur. eccles. Cap.* 33. VAN ESPEN *J. E. U. P. III. Tit. X. C.* 1. §. *VI.*

** Ita in Terminis Epistola SIXTO I. Papæ à Pseudo-Isidoro falso attributa, relata apud GRATIANUM *Can.* 4. *II. q.* 6. adde suppotititiam Epist. ZEPHERINI P. relat. *ibid. Can.* 8. Generalem verò appellandi Copiam fecit *Canon.* 9. *loc cit.*, qui JULIO I. P. falso inscribitur, qui ità habet: *Placuit, ut, à quibuscunque judicibus ecclesiasticis ad alios judices ecclesiasticos, ubi est authoritas major, fuerit provocatum, audientia non denegetur.*

§. IV.

Aucta fuit hæc appellandi facultas à Sententiis judicum ecclesiasticorum, quando Sæculo XI. & XII. in Tribunalia ecclesiastica, ex recepto tunc studio Juris romani, penetrarunt formalitates & subtilitates forenses *, atque universa Christianorum judicia inciderunt in maximum Procesſûs gentilis incommodum **, quorum causa, & occasio erat refrigescens labente tempore Charitas fidelium, ceu GREGORIUS IX. Papa ipsi conqueritur in Bullà collectioni Decretalium præfixà ***.

* Conf. RUPPRECHT loc. cit. p. 361.

** Amaras contra id querelas movet D. BERNARDUS Sec. XII. *L. III. de Consideratione Cap.* 2.

*** Verba hujus Pontificis sunt hæc: *Effrænata cupiditas sui prodiga, pacis æmula, mater litium, materia jurgiorum tot quotidie nova litigia generat, ut, nisi justitia conatus ejus suâ virtute reprimeret, & quæstiones ipsius implicitas explicaret, jus humani fœderis litigatorum abusus extingueret, & dato libello repudii concordia extra mundi terminos exularet.*

§. V.

§. V.

Non ſtetit hic mutata, mutatis fidelium moribus, Eccleſiæ Disciplina & facta à ſententiis, & judicatis Tribunalium eccleſiaſticorum inferiorum jure Canonico appellandi copia, ſed mox eodem jure à quibuscunque ſententis, etiam INTERLOCUTORIIS, à quocunque gravamine ſive *judiciali*, ſive *extrajudiciali* etiam à Decretis Proviſionalibus abſque exceptione potuit appellari, & provocari *.

* Tot. Titulo *de Appellationibus.* adde VAN ESPEN *loc. cit.*

§. VI.

Contra hanc illimitatam appellationum frequentiam conqueſti ſunt omnium nationum Episcopi, in Concilio Baſileenſi remedium contra illas ſollicitantes, quod etiam Eugenius IV. Papa Seſſ. XX. anno 1435. tulit lato à Patribus Concilii Decreto contra frivolè appellantes *, ne ſuper eodem gravamine aut ſuper eâdem interlocutoriâ vim definitivæ non habente SECUNDO appelletur; quod cùm Patres ejusdem Concilii, ceu inſufficiens contra abuſum agnoviſſent, aliud Decretum efficacius condidere Seſſ. XXXI. prohibens, *ne á gravamine in quacnnque inſtantiâ ante diffinitivam Sententiam quomodolibet appelletur*, *niſi forſitan tale gravamen extiterit*, *quod in diffinitivâ Sententiâ reparari nequiret* **.

* Decretum hoc ità ſonat: *Ut lites citiùs terminentur ſuper eodem gravamine aut ſuper eâdem Interlocutoriâ, vim definitivæ non habente, nullatenus liceat ſecundò appellare, quodque ante diffinitivam frivolè, vel injuſte appellans ultra condemnationem expenſarum, damnorum, & intereſſe in quindecim florenis Auri de Camera parti appellatæ per appellationis Judicium condemnetur.*

** Decretum hoc cum fuiſſet latum à Patribus, diſſoluto jam Concilio ab EUGENIO IV, ac propterea ex hac cauſa authoritatem non haberet, illud ob ſui utilitatem recepit Natio noſtra germanica Moguntiæ anno 1439 inter Concordata Principum, quibus conſenſu ſuo brevi ante obitum acceſſit EUGENIUS Papa, confirmatis quoque iis & acceptatis à Succeſſore ejus NICOLAO V. Conf. CONCORD. GERM. *Tom. I.*

§. VII.

§. VII.

Cùm Jus noſtrum eccleſiaſticum decretalium, ac præcipuè, quod Proceſſus judicialis per ſummos Pontifices meliorem in ordinem eſſet redactus, una cum appellationum Copiâ etiam in fora Germaniæ civilia, etiam ſuprema ſubintrâſſet *, Imperatores & Status Imperii appellandi facultatem limitarunt anno 1495 in Comitiis Wormatienſibus **, quæ Ordinatio in Receſſibus Imperii anno 1508. 1523. 1555 demum in Receſſu noviſſimo confirmata fuit ***.

* Conf. ENDRES Diſſ. *de diverſo Juris canonici ad civile habitu.* In Tom. I. Theſ. Schmitt. p. 109. FLŒRCKE *de prærog. Jur. Can. præ Juſtinian.* 1757. Halæ.

** Ordinatio exſtat in *Collect. RR. Imp. P. II. pag.* 9. §. 24. his Verbis: Item, als täglich durch unnothdürftig, und freventlich Appellation, die von Beyurtheilen, *Interlocutoriæ* genannt, gefährlich um Verlängerung des Rechten geschehen, auch viel Kosten, und Schäden erlitten werden, so soll hinfüran das Cammergericht die Appellation von solchen Interlocutorien nicht annehmen, wo die Beschwärung in der Appellation bestimmt, durch die Appellation von der Enturtheil der Haupsache möcht erstatt, und herwider bracht werden, wie das in Kayserlichen Rechten (vid. Leg. 7. Cod. *quorum Appell. non recip.*) geordnet und begriffen ist.

*** Ordinationes vide in Collect. Receſſ. cit. *Tom. II. pag.* 126. §. 8. *pag.* 249. §. 4. & *Tom. III. pag.* 104. §. 3. *pag.* 652. §. 58.

§. VIII.

Eccleſiæ quoque noſtræ Colonienſis Antiſtites non deerant in coercendis Appellationibus, præcipuè *à Sententiis interlocutoriis*, atque præprimis THEODORICUS Archiepiſcopus Colonienſis anno 1452. ſimpliciter prohibuit, *ne appellaretur à Sententiis interlocutoriis* *, HERMANNUS vero à Weda anno 1537. prohibuit appellari à Sententiis interlocutoriis, ſi gravamen per eas illatum per appellationem à Sententiâ diffinitivâ non poſſet reparari **.

* Statuta illius §. 59. de hac re ita habent: Nemo Procurator, aut Advocatus partem ſuam inducat ad appellandum & *ſpecialiter ab interlocutoriâ, quoniam per hoc partes nimium gravantur.* Vid. CODEX *Statutorum antiquus pag.* 262.

** Hic in REFORMATIONE *Judiciorum Coloniensium civilium* à se editâ *sub Rubricâ*: Von Appellationen, so von Beyurtheilengeschicht: §. 4. ita disponit: Die Appellation von einem Beyurtheil, oder Beschwerniß soll allein zugelassen seyn, da die Beschwerungen kraft eines Endurtheils der andren Instanz nit wiederholt, oder abgethan werden mögen. Vid. CODEX MAXIMILIANEUS *Tom. I. pag.* 439.

§. IX.

His saluberrimis contra Appellationes frivolas à Sententiâ interlocutoriâ editis plurimis decretis inattentis antiqua nihilominus ejusmodi indistincta appellationum Praxis è foris, præcipuè ecclesiasticis in Territorio, & Diœcesi etiam Coloniensi eliminari non potuit, testante id energicâ peroratione contra Appellationes à Reverendissimo nostro JOANNE GROPPERO * Archidiacono, & Præposito Bonnensi in Concilio Tridentino anno 1552. ad Patres Congregatos habitâ **; ubi, postquam differuerat, *inauditum alias in primitivâ Ecclesiâ nomen appellationis, defervescente in Judicibus charitate, datóque loco affectibus irrepsisse in Ecclesiam, proposuit Patribus, inter alia esse decernendum, ne ab articulis, aut decretis interlocutoriis deinceps provocationes fiant* ***.

* Quæ vir hic pro bono Religionis, & Patriæ suo tempore emolumenta præstiterit, vide sis ARNOLDI MESHOVII, & MICHAELIS AB ISSELT *Historiam Religionis Ecclesiæ nostræ Coloniensis sub Hermanno, & Gebbardo Archiepiscopis*; quæ Idiomate germanico anno 1764 prodiit: *à pag.* 54 *& seqq.*

** GROPPERUS noster apud Archiepiscopum nostrum Colon. ADOLPHUM anno 1551 Theologi, & Jureconsulti munere perfunctus fuit in Concilio Tridentino, atque die Epiphaniæ 1552 ad Patres Concilii Sermonem succo Sapientiæ, & Religionis plenum habuit, ceu mihi testantur *manuscripta*, & adhuc inedita *Acta, & Gesta in Concilio Tridentino per* JULIUM III. *Papam reassumpto notata, & compilata à die 26tâ Septembris, anni* 1551 *usque ad diem 8vam Martii anni* 1552 *per Rdos Patres Ordinis Carmelitarum Provinciæ Alemanniæ inferioris* P. Everhardum Billicum, & Patrem Jodocum, *qui Concilio Tridentino interfuêre.* — Quod Viri hujus (quantum quidem

dem ego judico) præ omnibus aliis geſtis immortalem reddit gloriam, quod à PAULO IV. Pontifice, ut huic in emendatione morum à Conſiliis eſſet, Romam accerſitus eidem Pontifici, tunc cum Ferdinando Imperatore, & Philippo Hiſpaniæ Rege diſſidiis graviſſimis involuto, hisque cedere nolenti efficaciſſimis verbis Authoritatem & Reverentiam Imperantibus ejusmodi debitam Spirantibus conſuluerit, Imperatori, & Regi ad majorem Eccleſiæ, & Imperii utilitatem cedendum fore. Vid. PALLAVICINI *Hiſt. Concil. Trid. Lib.* 14. *Cap. 6. n.* 11. Oblata fuit à Paulo IV. purpura, ſed magnâ animi demiſſione illam recuſavit, obiitque die 19 Martii anni 1559.—Corrige hic Merſæum Cratepolium, qui eundem anno 1553 obiiſſe falſo enarrat.

*** Vide P. SARPI *Hiſt.Conc.Trid.pag.* 300. ubi hæc habentur: De Appellationibus JOAN. GROPPERUS in Concilio & Theologi, & Jureconſulti munere perfunctus, plurima cum Dignitate diſſeruit in hunc modum. „Dum fidei fervor Chriſtianorum pectori inſederat, inauditum appellationis nomen, ſed defervescente in judicibus charitate, datoque loco affectibus, irrepſiſſe in Eccleſiam, propter eas ipſas cauſas, ob quas in forum ſæculare fuerat introductum: nempe ad oppreſſos ſublevandos; Ea propter ſicuti judicia primitus ſolus Episcopus non conſtituebat, ſed Episcopus de Conſilio Sacerdotum: ſic olim non ad unum aliquem, ſed ad aliam Congregationem univerſam appellatum; Verum Episcopis viſum, ſublatis Synodis, more Judicum ſæcularium, forum & Officiales inſtituere. Neque in hoc veſtigio malum pedem fixiſſe, ſed ad abuſus mage majores, quam in foro ſæculari, gradum non cunctanter feciſſe. Illic enim provocationem non fieri niſi ad judicem immediate ſuperiorem; tantum abeſſe, fas ut ſit, ad ſupremum primo ſaltu tendere. Neque licere in articulis cauſæ provocare à *Decretis judicis*, quæ vocantur INTERLOCUTORIA, ſed cauſæ finem, & Decreta litis deciſoria neceſſario eſſe exſpectanda. At contra in Judiciis eccleſiaſticis & appellari à ſingulis Actis judiciis, unde cauſarum immenſitas naſcitur; & immediate ad ſupremum, unde ſequitur, extra Territorium, magno cum ſumptuum impendio, & aliorum intolerabilium malorum mole, proficiscendi neceſſitas. Atque hæc non alium ob finem à ſe referri dicebat, niſi quia rei hujusce Reformatione jam inſtituta, quæ & ipſa tota ſcatet corruptelis; & non ſolum

Reſi-

Residentiæ est inimica (ut in Congregationibus à tot eruditis Doctoribus ac Patribus est declaratum) sed & omnem prorsus corrumpit Disciplinam, cum maximo populi & onere, & sumptu & offendiculo; eam ad Originem suam, saltem, quam proxime potest, revocandam censeat, idea quadam perfecta ob oculos posita, in quam obtutu fixo ad eam, quantum rei corruptela patitur, tam maxime accedatur. Monachorum omnium Societates probe institutas, Appellationem omnem vetuisse: atque hoc unicum esse remedium. Alias, quæ tam sublime fastigium attingere non poterant, moderationem adhibuisse, Appellatione intra Ordinis sui Cancellos tantum permissa, & ad alios extra eum Ordinem provocatione prohibita. Eam rem, sicuti sodalitia ea intra rectæ administrationis Regulas feliciter continere conspicitur: ita haud dubie in publico Ecclesiæ regimine eundem effectum producturam, si Appellationes extra Provinciæ cujusque fines non evagarentur. Ad hoc itaque efficiundum, simul ad coercendam litigantium malitiam, Appellationes ad Juris civilis formam reducendas; vetandumque, ne intermedios judices Superiores prætervecti ad supremum pleno saltu provocent: Item *ne ab Articulis aut Decretis interlocutoriis provocationes fiant.* His adhibitis Cautionibus futurum, ut neque causæ Domo procul facessant, neque lites in longum extrahantur: neque in sumptus immodicos, & molestias insuperabiles à Litigantibus incurratur. Atque ut Jus majori fide, ac sinceritate dicatur, restituenda Judicia Synodalia tot tantisque corruptelis non adeo obnoxia".

§. X.

Solida hæc Oratio Joannis Gropperi nostri in Concilio Tridentino habita inattendis Cardinali, & Nuncio Sipontino, nec non Baptista Castello Bononiensi contra positis id effecit, ut Summus Pontifex cum Patribus ejusdem Concilii anno 1561. *Seff. XX. Cap.* 20. absente quidem Groppero, sed ejusdem Verbis memoriæ Patrum adhuc altè inscriptis contra Appellationes frivolas inter alia ordinasset: *Appellationes à Sententiis Judicum inferiorum per Superiores quoscunque non esse recipiendas, nisi à diffinitivâ, vel à diffinitivæ vim habente & cujus gravamen per Appellationem à diffinitiva reparari non posset* *.

* Ad-

* Adferam Verba Decreti, cujus *Joannes Gropperus* noſter in Concilio Tridentino cauſa extitit, ex Concilii Tridentini editione primâ Coloniæ anno 1564. typis Materni Cholini factâ: pag. 227. b.) „Cauſæ omnes ad Forum Eccleſiaſticum quomodolibet pertinentes, etiam ſi beneficiales ſint, in prima Inſtantia coram ordinariis locorum duntaxat cognoscantur, atque omnino, ſaltem infra biennium à die motæ litis, terminentur: alioquin poſt ſpatium liberum ſit partibus, vel alteri illarum Judices Superiores, alias tamen competentes, adire; qui cauſam in eo ſtatu, quo fuerit, aſſumant, & quamprimum terminari curent, nec antea aliis committantur, nec avocentur: neque Appellationes ab eisdem interpoſitæ, per Superiores quoscunque recipiantur; eorumve Commiſſio, aut inhibitio fiat niſi à definitiva, vel à definitivæ vim habente, & cujus gravamen per Appellationem á definitiva reparari nequeat".

§. XI.

Ne quoque in Tribunalibus Romanis reciperentur Appellationes ejusmodi irregulares, Summi Pontifices Regulam præſcripſerunt Cancellariæ ſuæ, inhæſivam Conſilio Baſileenſi (§. VI.), & conformem Decreto Conſilii Tridentini *.

* Reg. Cancell. 35. apud Chokier *pag.* 383. eſt ſequentis tenoris: „Item idem D. N. ut litibus finis celerius imponatur, & litigantium parcatur ſumptibus & expenſis, ſuorum Prædeceſſorum Conſtitutionibus & Statutis inhærendo, ſtatuit, & ordinavit, quod in cauſis in Rom. Curia pendentibus, & quas impoſterum in ea quovis modo contigerit agitari, nulli ante diffinitivam Sententiam, liceat appellare, nec Appellatio, ſi fuerit commiſſa, debeat admitti niſi ab Interlocutoria, quæ vim habeat diffinitivæ, vel à gravamine minime concernente negotium principale, quod non poſſit per Appellationem à diffinitiva Sententia reparari, nullæque cauſæ appellationum hujusmodi committantur, niſi in Commiſſione exprimatur, quod Interlocutoria vim diſſinitivæ habeat, vel gravamen ſit tale, quod in Appellatione à diffinitiva non valeat reparari: alioquin Appellationes & Commiſſiones in poſterum & quidquid inde ſecutum fuerit, nullius ſint roboris vel momenti, Commiſſionibus Appellationum jam Judicibus præſentatis & exhibitis in ſuo robore permanſuris, in quibus

latis super eisdem Sententiis secundo vel alias ulterius ab eis non liceat appellare: appellantes vero & Appellationes etiam ab Interlocutoriis & gravamine hujusmodi, suo vel alterius nomine prosequentes, si succubuerint ultra expensas, & damna, ad quæ resarcienda de Jure comdemnatus compellitur, XX. Florenis Auri pœna mulctentur.

§. XII.

Postquam in Ducatibus Juliæ, & Montium Praxis præcitatis hactenus legibus è Diametro adversa invalescere cœpisset, atque Subditi eorum à Sententiis interlocutoriis Decanorum Ruralium (qui ex Concordatis jure Tribunalis externi gaudent) quanquam vim diffinitivæ non haberent, atque earum damnum per diffinitivam aut Appellationem à Sententia diffinitiva reparari potuisset, appellare attentâssent, Serenissimus Dux JOANNES WILHELMUS Leges antiquas tum Imperii, tum Ecclesiæ innovavit, atque Subditos suos in futurum ità appellantes sub pœnali 50 Aureorum Florenorum lege coercuit sequentis tenoris *:

* Von Gottes Gnaden Johann Wilhelm Churfürst ꝛc. Thuen kund und fügen hiemit jedermänniglich zu wissen: Nachdem Wir von verschiedenen Stifteren, Landt-Dechanten, Camerarien und Assessoren in dahiesigen unseren Fürstenthumben Gülich und Berg unterthänigst berichtet worden, was maßen die Pastores sowohl, als andere Lands-Eingesessene und Unterthanen mit Vorbeygehung ihrer in geistlichen Sachen vermög des mit Chur-Cöllen im Jahr 1621 getroffenen Provisional-Vergleichs competirender erster Instanz wider die Lands-Privilegia, und altes Herkommen sich ausser Lands zu denen Cöllnischen und Lüttigischen Officialen und Archidiaconen hinwenden, von denen à Capitulis aut Decanis Ruralibus ertheilten Interlocutorie-Bescheideren, quæ vim definitivæ Sententiæ non habent, in vilipendium Jurisdictionis in prima Instantia fundatæ, also gleich appelliren thuen, und dahero demüthigst gebetten, Wir als Landtsfürst gnädigst geruhen wollen zu Conservirung gemelten Provisional-Vergleichs, mithin auch der Landts-Privilegien, und alten Herkommens dieselbe bey ihrer geistlichen Sachen wohl hergebrachter erster Instanz kräftigst zu manuteniren, und die Uebertretere ohne Unterscheid der Personen pœnaliter darzu anzuhalten, daß Wir solchem

solchem billigen Bitten und Begehren in Gnaden Statt gegeben, und befehlen dannenhero allen und jeden geist- und weltlichen Eingesessenen und Unterthanen in obengemelten unseren Fürstenthumben Gülich und Berg hiemit gnädigst und ernstlich, daß keiner bey Vermeidung unserer Landsfürstlicher Ungnad und respectivè einer ohnausbleiblicher Straf von 50 Goldgülden inskünftig sich mehr gelüsten lassen solle die in geistlichen Sachen wohl hergebrachte und fundirte erste Instanz gemelter Stifter und Landt-Dechanten vorbeyzugehen, weder von ihren Bescheideren, quæ definitivam aut vim definitivæ Sententiæ non habent, ausser Landts zu appelliren, widrigen ohnverhofften Falls Wir die Uebertretere mit obangeregter Straf irremissibiliter anzusehen nicht ermangelen werden, wornach ein jeder sich zu achten, und vor Schaden zu hüten wissen wird. Geben in unserer Residenzstadt Düsseldorf den 26ten April 1704.

Aus Höchstged. &c.

A. Steffani, Abt zu Lepsing.

Jo. Herman Vogels.

§. XIII.

BENEDICTUS XIV. cum adhuc in minoribus esset, atque inter alios Appellationum abusus in damnum grave Ecclesiæ & litigantium ac ordinariorum Judicum invectos deprehendisset quoque, contra Concilii Tridentini Constitutionem (§. X.) & Regulam Cancellariæ præscriptam: *de non appellando ante diffinitivam*, nihilominus appellari, Citationes, & Inhibitiones decerni, novâ, eaque gravissimâ Constitutione pro universali Ecclesia Christi anno 1742 sub initium sui Pontificatûs editâ his abusibus obviam ivit *.

* Bulla extat in *Tom. II. Conc. germ. pag.* 272. Atque, quantum huc spectat, ita statuit: „Ad militantis Ecclesiæ Regimen nullo meritorum nostrorum Suffragio, sed imperscrutabilis Consilii altitudine evocati, inter graves Curas, quas assidue pro nostro munere sustinemus, postrema illa non est, in quam totis Viribus incumbendum esse ducimus, ut graves nimium, diuturnæ, nulloque unquam tempore intermissæ Episcoporum, aliorumque ordinariam Jurisdictionem habentium querelæ adversus majora Tribunalia, atque illa etiam nostræ

Roma-

Romanæ Curiæ propositæ, tandem compescantur. Intimo siquidem animi nostri mœrore, cum in minoribus adhuc essemus, jam diu intelleximus, plerosque locorum Ordinarios conqueri, sensim abusum irrepsisse, quod ad malitiosam petentium suggestionem à Patriarchis, Metropolitanis, S. Sedis à Latere Legatis, & diversis dictæ Romanæ Curiæ Judicibus Inhibitiones sine delectu causæ, & rei, de qua agitur, examine passim concedantur. *Et infra*: Appellationes autem non recipiantur, neque Inhibitiones vigore illarum concedantur, nisi prius constiterit, quod nedum per legitimam personam, & intra legitima tempora vere appellatum fuerit, sed etiam quod appellatum fuerit *à Sententia definitiva vel habente vim definitivæ, aut à gravamine, quod per definitivam Sententiam reparari non possit*: idque per publica documenta, quæ realiter in actis exhibeantur; tunc enim, & non antea judici, ad quem appellatum fuerit, in causa se intromittere, Citationes, & Inhibitiones concedere liceat, dummodo tamen concedantur cum inscriptione tenoris Sententiæ, aut Decreti definitivi, seu vim definitivæ habentis, vel damnum per definitivam irreparabile inferentis; Alias Citationes, Inhibitiones, Processus, & inde secuta quæcunque sint, ipso jure nulla, atque impune sperni possint". Hactenus sapientissimus BENEDICTUS XIV.

§. XIV.

Ex his autem omnibus hactenus deductis, videlicet *a*) Decretis *Concilii Basileensis* à Natione germanicâ acceptatis (§. VI.), *b*) Ordinationibus Recessuum Imperii variis hàc de re editis (§. VII.), *c*) Constitutionibus *Theodorici*, & *Hermanni* Archiepiscoporum Coloniensium (§ VIII.), *d*) gravissimo Decreto S. Concilii Tridentini ad Conatus JOANNIS GROPPERI nostri eximiè perorantis condito (§. X.), nec non *e*) novissimâ Bullâ à BENEDICTO XIV. contra ejusmodi Appellationum abusus anno 1742 ad Ecclesiam Christi universalem directa, ex his, inquam, omnibus evidentissimum est, ac pro Scholis ac Judiciis certissimò tenendum, *quod à Sententiis interlocutoriis Judicum inferiorum aliter appellari non possit, quàm si aut habeant vim diffinitivæ, aut per eas inferatur gravamen per Sententiam diffinitivam, aut per Appellationem ab eâ irreparabile**.

* Conf. PÜTTERUS in *nova Epitome Processus Imperii* §. 181. ubi docet: *denique nec à diffinitiva solum Sententia, sed etiam ab interlocutoria appellari potest, si modo, aut vim diffinitivæ ea habeat, aut gravamen mediante Appellatione à definitiva reparari amplius nequeat.* MOSERUS von der deutschen Justizverfassung. Erster Theil von Appellationen, pag. 583.: von Interlocutorien, Beyurtheilen, und Bescheiden soll keine Appellation angenommen werden, wenn die Beschwerde durch eine Appellation von dem Endurtheil kann gehoben werden".

§. XV.

Tria porrò ex præmissis necessariâ sequuntur sequelâ: I.) Non audiendam esse Sententiam eruditissimi alias GIBERTI docentis: Ordinationem Concilii Tridentini (§. X.) tantùm loqui de causis in Curia Romana expediendis *, multò minus II.) attendendam esse opinionem FRIDERICI LUDOVICI docentis: deficiente locali statuto à Sententiis interlocutoriis quibuscunque posse appellari **; Neque III.) Legibus prædictis esse consonam communem interpretum Sententiam, qui statuunt: ab Interlocutoriis, quæ directè, vel indirectè Causam principalem respiciunt, quamvis gravamen sit absolutè reparabile, posse appellari ***.

* Etenim Concilium Tridentinum solummodò loqui de causis in Curia Romana expediendis, & Historiæ, & menti Concilii Tridentini repugnat: Proposuit GROPPERUS Patribus in Concilio generaliter abusum Appellationum ab Interlocutoriis. — Rogavit generale Remedium contra illas — Patres quoque generaliter decreverunt, non esse recipiendas Appellationes ejusmodi per Superiores quoscunque, sive Patriarchæ, sive Primates, sive Metropolitæ, & Archiepiscopi extitissent — & si ejusmodi Appellationes sint abusus in Tribunalibus exteris, cur non forent abusus in Judiciis Metropolitarum, & Episcoporum?

** Einleitung zum Civil-Proceß *Cap. XXXIII.* von der Appellation: ubi ait: Nach dem Päbstlichen Recht kann man auch von schlechten Beyurtheilen (non mixtis) appelliren, . . . und an Oertern, wo keine Special-Constitutiones sind, bleibt es bey der Verordnung des Juris canonici. — Hæc inquam, Sententia Authoris a. c. inter Catho-

BAYERISCHE STAATS-BIBLIOTHEK MÜNCHEN

Catholicos non subsistit, nam 1.) solummodo foris suis nempe Protestantium loquitur, ceu liquet ex Verbis præcedentibus: Was NB. unsern Praxin betrift ꝛc.; itaque ad Praxin Catholicorum perperam extenditur; 2.) Protestantes Concilium Tridentinum non admiserunt, itaque inter ipsos viget adhuc usus Juris canonici communis semel receptus *quoad Processum judicialem*, nisi contrariæ adsint Ordinationes locales; Foris autem Catholicorum sanctissimæ esse debent Constitutiones S. Concilii Tridentini, & Summi Pontificis Benedicti XIV. hâc de re editæ, ac receptæ nec non Concordata Principum à S. Sede apostolica acceptata.

*** De hac opinione vide Espenium *J. E. U. P. III. T. X.* ubi ait hanc Sententiam favere iis, qui quæstiones, & lites æternizare volunt; & sanè si ab interlocutis causam principalem directè vel indirectè respicientibus indulgeretur appellatio, latissima rursus appellationum abusibus panderetur via; Etenim vix ullum interlocutum excogitari poterit, quod *per indirectum*, uti loquuntur practici, ad causam principalem relationem non haberet.

§. XVI.

Quando autem Leges nostræ canonicæ statuunt à Sententiis interlocutoriis, vim diffinitivæ non habentibus & gravamen irreparabile non inferentibus, non posse appellari, *an ergo si non appellatur ab iis, lapso decendio transibunt in rem judicatam?* ℞. Negative. — Etenim id apertè innuunt Leges Nostræ, dum prohibitâ quidem Appellatione, volunt Appellatione factâ à Sententia diffinitiva gravamen per Interlocutorias illatum esse reparandum, itaque ex Legibus citatis non transibunt in rem judicatam, nisi unà cum diffinitiva, si ab hâc lapso decendio non fuerit appellatum; Hâc ratione unà ex parte provisum manebit contra infinitas Litium ambages, & periculum judicialis æternitatis, alterâ verò ex parte etiam Gravatis succurritur Remedio contra Gravamina per Interlocutorias & diffinitivam illato.

§. XVII.

Tandem pro Coronide Lectori dijudicandum relinquo: an hæc Doctrina: *à Sententiis interlocutoriis, quæ vim diffinitivæ non habent, aut inferant gravamen per diffinitivam aut Appellationem à diffinitivâ reparabile, non potest appellari*: mereatur hanc Censuram? *quod sit Processûs judicialis penitùs subversiva.*

FINIS TOMI PRIMI.

BAYERISCHE STAATS-BIBLIOTHEK MUENCHEN

~~CXX~~

C XVII 5 C15

BSB Bayerische StaatsBibliothek

MDZ Münchener DigitalisierungsZentrum Digitale Bibliothek

Hedderich, Philipp, 1744-1808 [Praeses]

Dissertationum Juris Ecclesiastici Germanici Successive Editarum A P. Philippo Hedderich, Min. Conv. Presbyt. Ss. Theol. Doct., Ss. Canonum Prof. P. & O. Consil. Elect. Acad. Assess. Consil. Eccles. Act. & Librorum Censore Ordinario Volumen ...
Bd.: Volumen I.

Bonnae 1783

4 J.can.p. 434-1
urn:nbn:de:bvb:12-bsb10507426-1
VD18 90862074